4 2



RESPVESTA
POR
LA RELIGION DE NVESTRO Padre San Geronimo, à èl Papel en Derecho que se ha escrito por el Real Monasterio de San Bartolomè de Lupiana.
SOBRE
LA SEPARACION DE LA Dignidad Generaliçia, y de el Priorato de dicho Monasterio: para el fin, y efecto, de que el Generalato se eliga por los Priores, y Procuradores de los Monasterios de toda la Religion; y el Priorato se eliga por los Professos Vocales de San Bartolomè, conforme à la disposicion de Derecho comun.

Conserua Fili mi præcepta Patris tui, & ne dimittas legem Matris tuæ. Liga ea in corde tuo iugiter, & circunda gutturi tuo: cum ambulaueris gradiantur tecum; cum durmieris custodiant te, & vigilans loquære cum eis; quia mandatum lucerna est, & lex luz; & via vitæ increpatio disciplinæ.

Prouerb.cap.6.

1 IMPVGNA esta Separacion el Monasterio de Lupiana: pretendiendo conservarse en la possession de elexir sus Vocales, vnica, y priuatiuamente; y con exclusion de los Priores, y Procuradores de la Religion, Prior de su Casa; que sea General de toda la Orden.

2 Y dize, que la Ley de Separacion, hecha por el Capitulo General, se opone à la Constitucion primera: la qual, dize assimismo, que se estableciò con facultad Apostolica, en virtud de la Bula de Benedicto XIII. assi llamado.

3 Y aunque esta assercion no tiene mas certeza, ni comprobacion, que lo voluntario de dezirla; todavia, porque no parezca que la Religion, solo tiene el fundamento de negar la intencion propalada de el Monasterio de Lupiana, que le bastaba por la disposicion de el texto, in leg. *Actor quod asseuerat, Cod. de prouationib.* & leg. *Siquidem intentionem, Cod. de exceptionib.* ibi: *Siquidem intentionem adversarij probatione defiere confidis, nulla tibi defensio necessaria est, &c.*

4 Passa à el segundo fundamento de excluir la proposicion que se infiere, diziendo: que la Bula referida de Benedicto XIII. diò facultad Apostolica para el establecimiento de la Constitucion primera, en que se concede la facultad à los Vocales de San Bartolomè, para que elijan Prior de su Casa; y que este sea General de toda la Orden: y que sin otra autoridad Apostolica, no se ha podido hazer la Ley de Separacion.

5 Y porque para hazerse juizio de vna Ley, es necessario verla prespicaz, y enteramente; y conocer sus terminos, y palabras, ex leg. *in ciuile, ff. de legibus,* ibi: *In ciuile est, nisi tota lege præspecta, aliqua perticula proposita iudicare vel respondere,* leg. *de his, ff. de transact.* ibi: *De his controuersis quæ ex testamento proficiscuntur, non aliter transigi potest, nisi visis, & cognitis verbis testamenti.*

6 Es necessario, y muy precisso, poner entera, y veridicamente todo el tenor, y palabras de la Bula de Benedicto XIII. para que conocidas, y especuladas, se reconozca, que por ellas no se concediò la autoridad Apostolica, que

se requiere para la Fabrica de la Constitucion primera; en tal forma, que se pudiesse dezir, Constitucion Apostolica, y que saliesse de los terminos de Ley, y Estatuto regular, con naturaleza de irrebocable *por la misma Religion, y Capitulo General de toda ella: sic se habet.*

BENEDICTVS Episcopus servus servorum Dei, ad perpetuam rei memoriam. Licet exigente nostri Apostolatus officij cura cuiuslibet Ordinis approbati incrementum prosperum affectemus, Ordinem tamen Fratrum Sancti Hieronymi sub regula Sancti Augustini viuentium acie internæ deuotionis, & charitatis aspicimus, & ea quæ Fratrum animarum salutem, ac Ordinis prædictorum prosperitatem respiciunt, quatenus æterni Patris beneplacitis gratificari credimus faborabiliter promovemus: IGITVR circa ipsius Ordinis reformationem, quietem, & pacem solicite intendentes, considerato quod Ordo ipse Caput, seu maiorem non habet, prout cæteri ordines approbati, & quod propterea quam plurima, quæ conservationem, & reformationem ipsius Ordinis S. Hieronymi concernere dignoscuntur, prætermissa fuerunt hactenus, & omittuntur etiam de præsenti: Ex his, & certis causis alijs racionabilibus, matura etiam cum venerabilibus Fratribus nostris Sanctæ Romanæ Ecclesiæ Cardinalibus super his deliberatione præhabita, auctoritate Apostolica ex certa scientia tenore presentium statuimus; ac etiam ordinamus quod Priores, & Fratres dicti Ordinis Generale Capitulum perpetuo temporibus illis, & modis secundum quod eis videbitur, primumque in Monasterio Beatæ Mariæ de Guadalupe ipsius Ordinis Toletanæ Diœces. celebrent: ad quod inibi celebrandum dilectus filius Prior eiusdem Monasterij hac vice post receptionem præsentium sublato more dispendio eosdem Priores, & Fratres auctoritate prædicta convocet, seu convocari faciat; ita videlicet quod Priores eiusdem Ordinis, qui non fuerint legitime impediti, per se ipsos, quibus vt præmittitur impeditis, ipsi, & Conventus eorum per suos Procuratores ad hoc ab eis specialiter constitutos, in dicto Monasterio cōveniant absque mora, ipsos ad hæc, si necesse fuerit, per censuram Ecclesiasticam; appellatione postposita, compescendo. ET consequenter ijdem Priores, & Fratres vnum ex Prioribus, seu Fratribus dicti Ordinis, qui Caput, seu maior eorum existat, prout in primo huiusmodi Generali Capitulo ordinabitur,

eli-

eligant, & assumant: *necnon de Monasterio, seu loco, in quo, qualiter, & quomodo ipse Mayor morari debeat: ac vbi, & quibus temporibus Generalia Capitula huiusmodi celebrentur. NECNON de diffinitoribus, & alijs personis celebrationi huiusmodi necessarijs. Et generaliter de omnibus alijs, & singulis, quæ tàm super prædictis, quàm etiam correctionibus, reformationibus, visitationibus, instituendis, & destituendis Prioribus; pœnisque imponendis illis qui in aliquo contumaces, ac eisdem Ordini, & Capiti, seu Maiori rebellis extiterint: ET alijs quibuscumque quæ ad salubre regimen Monasteriorum, pacificum eiusdem Ordinis statum, Diuini cultus augmentum, ac salutem animarum necessaria fuerint, seu etiam oportuna, tàm in Capite, quàm in Membris* ordinent, & disponant prout secundum Deum eis expedire videbitur. *ET nihilominus ipse Maior, & alij Priores dicti Ordinis, qui pro tempore fuerint, pro se, & eorum Conventibus, eorum Capitulo Generali obedire, ac ipsius correctionem subire efficaciter teneantur, modò, & forma quibus Prior Cartusiensis, & alij Priores Ordinis Cartusiensis suo Generali Capitulo obligantur. ET insuper quod in quolibet eiusdem Ordinis S. Hieronymi Monasterio constituantur Procuratores qui bona temporalia quecumque ipsius Monasterij, seu ad ipsum Monasterium quomodolibet pertinentia recipiant, & fideliter administrent, ac de receptis, & administratis huiusmodi sicut Procuratores Monasteriorum dicti Ordinis Cartusiensis consueverunt rationem redere teneantur.* VT autem *super statuendis, & ordinandis quæ in præmissis, & circa ea per Capitulum, vt præmittitur, celebrandum, statuenda, & ordinanda fuerint, facilius repellatur sator discordiæ, humani generis inimicus, & liberius introducatur institutor concordiæ omnipotentis Dei, & gloriosæ Virginis Filius Dominus noster Iesus Christus; volumus quod duo ad minus Viri prouidi, & experti ex dilectis filijs Prioribus, vel Monachis dicti Ordinis Cartusiensis, qui per dilectum filium Priorem Cartusiæ ad hoc deputati fuerint, intersint primo Capitulo per dictos Priores, & Fratres Ordinis S. Hieronymi, vt præmittitur, celebrando; quibus si quod Deus auertat, inter eosdem Priores, & Fratres dicti Ordinis S. Hieronymi circa ordinationes, & statuta, vt premittitur facienda, super præmissis, vel aliquo præmissorum talis oriretur discordia*

quæ inter eos commode sopiri non posset: etiam volumus quod ipsi duo Priores, vel Monachi Ordinis Cartusiensis, auditis, & intellectis rationibus vtriusque partis super illis de quibus erit discordia determinent, statuant, & ordinent auctoritate nostra, vnà cum parte quam noverint meliori zelo, & maiori pietate, ac potiori ratione fulciri, quæ ipsis, & parti eidem ad præmissorum effectum magis apta, & vtilia videbuntur. NOS enim statuta, & ordinationes super his de quibus erit discordia per ipsos duos Priores, vel Monachos dicti Ordinis Cartusiensis, & partem huiusmodi faciendam eundem habere vigorem, & sic rata, firma, & permansura decernimus; ac si per totum Capitulum fuissent concorditer ordinata: *DEMVM vero ipsum Maiorem, & alios Priores, & Fratres, aliasque personas dicti Ordinis S. Hieronymi presentes, & futuros, in omnibus, & singulis Diuinum cultum, cerimonias, & obseruantias regulares, ac regimina, & administrationes Monasteriorum, Domorum, & aliorum bonorum spiritualium, & temporalium ipsius Ordinis S. Hieronymi concernentibus; criminibus, seu quibusvis excessibus aut delictis, in quibus alterius non existentis de ipso Ordini Sancti Hieronymi privatum interesse non vertatur, quæstionibus quoque & controversijs ac dubijs si qua inter Maiorem, & alios Priores, Fratres, & personas eiusdem Ordinis S. Hieronymi esse contigerit, etiam si ex mero Officio iudicis in cunctis, & singulis prædictis procedi debeat ab omni iurisditione, visitatione, & correctione quorumcumque Iudicum ordinariorum, auctoritate prædicta ex simili scientia prorsus eximimus, ac etiam liberamus; ipsosque Priores, Fratres, & personas eidem Maiori, ac ipsum vnà cum eisdem Prioribus, Fratribus, & personis eisdem generali Capitulo seu Diffinitoribus prout in Ordine Cartusiensium prædicto est fieri consuetum.* IN alijs *vero in quibus vertitur, seu verti potest interesse aliorum Monasteriorum Ecclesiarum locorum, & personarum, eosdem Maiorem, & alios Priores, Fratres, & personas ipsorum locorum prædicti Ordinis S. Hieronymi Ordinarijs prout hactenus erant subditi, & subiecti, subesse ac subditos, & subiectos in perpetuum fore decernimus, ac etiam ordinamus: ita tamen quod in criminibus in quibus cuiuscumque non existentis de dicto Ordine S. Hieronymi vt præmittitur interesse vertetur, si ipse illud prosequi voluerit coram Ordinario, prosequatur. Ac etiam Prior*

casu

casu prædicto in eo quod pertinet ad observantiam ipsius Ordinis regularem si vellit posit malefactorem corrigere, & punire. Vbi autem ex huiusmodi casu notabile scandalum ortum fuerit, quod sedari non posit per pænam ab eodem Priore impositam criminoso Ordinarius se informet an sufficiens pæna per suum Superiorem eidem fuerit imposita criminoso, & si eam insufficientem repererit. etiam absque partis instantia ipsam supplere valeat iustitia exigente: Non obstantibus constitutionibus, & ordinationibus Apostolicis, ac Priuilegijs, statutis, consuetudinibus Monasteriorum Ordinis S. Hieronymi prædictorum, etiam iuramento confirmatione Apostolica, vel quacumque alia firmitate roboratis, & alijs contrarijs quibuscumque. NOS enim *ex nunc irritum decernimus, & inane si secus super his à quoquam quavis auctoritate scienter vel ignoranter contigerit atentari. Per hoc autem Privilegijs, & concessionibus Prioribus Conventibus, Fratribus, & personis, ac Monasterijs dicti Ordinis S. Hieronymi communiter vel diuisim ac generaliter, vel specialiter per sedem prædictam, & alias qualiter cumque concessis, nullum volumus præiudicium generari.* NVLLI ergo *omnino hominum liceat hanc paginam nostrorum statuti, ordinationis, exemptionis, liberationis Constitutionis, & voluntatis infringere, vel ei ausu temerario contraire. Si quis autem hoc atemptare presumpserit indignationem omnipotentis Dei, & Beatorum Petri, & Pauli Apostolorum eius se noverit incursurum. Dat. apud. S. Mathæum Detursens. diction. xv. Kal. Nouemb. Pontificatus nostri anno* 21.

8 Tambien dize el Monasterio de San Bartolomé, que su Constitucion primera està confirmada, y aprobada por Bula especial de la Santidad de Martino V. quien diò comision, y autoridad Apostolica, al Dean, y Prouisor de Toledo; para que hecha diligente informacion, y constandoles, que lo resuelto en el Capitulo General primero, *tendebat ad quietem, & prosperum statum Ordinis*, lo confirmassen: y en esta forma lo confirmaron.

9 Y para que se vea, que esta asercion tan sentada, y audaz, no tiene mas certeza, que la ciega voluntad de asseverarlo, y dezirlo; se pone tambien à la letra la Bula de Martino V. que es la que vnicamente ha auido; sin que procediesse: ni el Dean, ni el Prouisor, hazer informacion, ni à

con-

confirmar, lo que en ella se dispone: y assi, ni se ha presentado, ni se puede presentar.

10 Su tenor veridico, y entero, es el siguiente.

MARTINVS Episcopus, servus servorum Dei. Dilectis Filijs, Decano Ecclesiæ Toletanæ ac Officiali Toletano salutem, & Apostolicam benedictionem. Ijs quæ pro statu prospero personarum sub Regulari habitu, virtutum Domino famulatium fœliciter dirigendo, prouidè facta sunt, vt illibata persistant, libenter adijcimus Apostolici muniminis firmitatem. Exhibita siquidem Nobis nuper pro parte Dilectorum Filiorum vniuersorum Priorum, ac Fratrum Ordinis Sancti Hieronymi, sub Regula Sancti Augustini viuentium, petitio continebat, quod nuper ijdem Priores, & Fratres, apud Monasterium Sancti Bartholomæi de Lupiana, eiusdem Ordinis, Toletanæ Diœcesis, congregati, & Generale Capitulum, iuxta morem dicti Ordinis, celebrantes, ac circa statum prosperum, & pacificum, & tranquillum dicti Ordinis, & Personarum, in eà degentium intendentes, maturà deliberatione præhabità, inter cætera quædam Statuta, & Ordinationes, prosperum, & pacificum statum eiusdem Ordinis concernentia, concorditer ediderunt, quorum tenores, vt asserunt, tales sunt. Item statuimus, & in perpetuum ordinamus quod omnes Prioratus dicti Ordinis dumtaxat, per triennium durent, & Generale Capitulum de triennio in triennium, in dicto Sancti Bartholomæi Monasterio teneatur, nisi propter Guerras, seu famen magnam, siue causam aliam quæ eidem Capitulo Generali bene videatur vicibus aliquibus abinde mutetur. ET quod Capitulum Priores, & Procuratores Ordinis veniant, & vocem habent ad consentiendum, & contradicendum in ijs, quæ in eorum Capitulo tractata fuerint, QVOTQVE in eodem Generali Capitulo sint Diffinitores, & Fratres, totque Priores, qui habeant omnem potestatem, quam Generale, Capitulum habet, nisi in casibus, in quadam Constitutione de eisdem loquente, contentis: Qui casus sint quod non possint Constitutiones Ordinis tollere, seu infringere, nec Fratres inuitos sine rationabili causa, perpetuò muttare: PRIORES quoque in singulis Capitulis misericordiam, & absolutionem Prioratuum suorum petant, quam Diffinitores facere possint: SIN etiam nominatæ certæ Personæ in Capitulo Generali per Diffinitores, pro Capitulo priuato, inter Capitulum Generale, & Generale Capitulum tenendo, quod

quod quidem priuatum Capitulum potestatem Generalis Capituli, super negotijs, ad quæ personæ vocatæ sunt habeant, ET in singulis Capitulis certæ assignentur personæ in Visitatores, qui corrigant, & reforment negligentias, excessus, & defectus in Prioribus, ac Fratribus, & Monasterijs Ordinis, ET quod Prior dicti Monasterij Sancti Bartholomæi ab eorum Monasterio non exeat, vltrà quinque leucas, nec ad Villam de Guadalfaxara vadat, nisi ex magna causa per Generale Capitulum assignata: NON possit tamen Fratrem aliquem de suo Monasterio, ad alium Monasterium, inuitum, in perpetuum mittare, nisi suis demeritis, AC etiam quod nulla domus pro Monasterio recipiatur de cætero, quæ dotem conuenientem pro duodecim Fratribus non habeat: DIFFINITORES quoque Generalis Capituli possint pro Monasterijs Ordinis domos, quæ dictam habeant dotem, accipere, ac possint ordinare, circà Diuinum Officium, tàm Virginis Genitricis Dei Gloriosæ, quod omni Sabbato in dicto Ordine, nisi duplex, seù semiduplex eodem die occurrat Officium celebretur, quàm in aliquibus alijs Festiuitatibus, quæ in terris vbi morantur Fratres Ordinis, sunt deuotæ, ac de Officio Festiuitatum earumdem. QVARE pro parte Priorum, & Fratrum prædictorum, nobis fuit humiliter supplicatum, vt statutis, & ordinationibus huiusmodi, robus Apostolicæ Confirmationis adijcere de benignitate Apostoliea dignaremur. Nos igitur de præmissis, certam notitiam non habentes, ac eorumdem Priorum, & Fratrum quieti, & prospero statui quantum cum Deo possumus, fauorabiliter annuere cupientes, huiusmodi supplicationibus inclinati, discretioni vestræ per Apostolica scripta committimus, & mandamus, quatenus statutis huiusmodi, coram vobis in publicam, & authenticam formam, per prius exhibitis, si per diligentem informationem per vos recipiendam, vobis legitimè constiterit, statuta, & Ordinationes prædicta fore in Capitulo Generali vnanimitèr, & concorditer edita, & ex tùnc in dicto Ordine in concussè seruata, & ad quietem, & prosperum statum personarum illius tendentia, super quibus vestras conscientias oneramus, ea dummodo aliquod Canonicum non obsistat, authoritate nostra approbetis, & etiam confirmetis. *Datis Florentiæ, Decimoquarto Kalendis Iunij, Pontificatus nostri anno secundò.*

11 De estas dos Bulas infiere, y funda el Monasterio de San Bartolomé siete Casas, ò limitaciones de la Regla, en que la Religion funda su facultad, y potestad legislativa de revocar sus Constituciones.

12 Propone estas limitaciones en su Papel, à que se dá la respuesta desde el *num.* 73. *hasta el* 102.

13 La primera dize, que sea quando el mismo Pontifice ordenò à la Religion, que hiziesse tal Estatuto, ò Constitucion; porque entonces no puede el Capitulo General revocarlas. Valese de la autoridad de Tamburino *de iur. Abbat. tom.* 3. *disput.* 3. *quæst.* 7. *num.* 9. y pone las palabras siguientes, ibi: *Contrarium tamen dicendum est, si Summus Pontifex, præciperet alicui Capitulo Generali, vt tale statutum conderet, sicut fecerunt multi Pontifices præcipientes Generalibus, & Capitulis, vt pro bono regimine Religionum, aliquas leges conderent, &c.*

14 Esta proposicion, y limitacion fuera buena para otro pleyto de diversa especie que este; porque quando los Pontifices ordenan, y mandan, que se haga tal Estatuto, ò Constitucion, especificandola, no tiene duda que serà Estatuto Pontificio, no revocable, sino es con la Autoridad del mismo Pontifice; y esto mismo manifestó el Tamburino en la diccion, *vt TALE statutum conderet*; porque esta diccion *TALE*, manifiesta cierta, y determinada qualidad, demonstrandola à los ojos de quien la mira, Rota coram Seraphino *decis.* 822. *num.* 2. & *decis.* 329. *num.* 20. *part.* 6. *recentior.* Barbosa *de dict. vsu frequent. dict. talis* 399. *num.* 2. ibi: *Dictio talis est repetitiua certè, & determinatè qualitatis, & est demonstratiua ad oculum, & restringit dispositionem.* Y se explicò Tamburino en el *num.* 10. inmediato al 9. que se refiere por el Papel contrario, en que no sin artificio se callò, ibi: *Inter quos Sixtus V. felic. record. præcepit Fratribus Ordinis Sancti Francisci de Obseruantia, vt electiones per schedulas secretas fierent, & quod Abbatissæ essent triennales.*

15 Este precepto de hazer elecciones por cedulas secretas, y que las Abadesas sean trienales, barto cierta, y determinada qualidad tienen demonstrativa à los ojos; y si as-

si fuera nuestra Bula de Benedicto XIII. la limitacion se podia aplicar à ella; pero no lo es, y assi no se puede aplicar à este pleyto.

16 Hazese evidencia con la misma Bula; porque à ella se refiere San Bartolomé, pues dize num. 75. que su Santidad expressamente ordenó, y puso por ley à la Religion, que hiziesse Constitucion para que el General de la Religion fuesse Prior de vna Casa, y en ella huviesse de vivir. Y las palabras de la Bula, no solo no dàn esta expression, y regla, sino que evidentissimamente la excluyen, respecto de que se concede facultad à los Priores, y Religiosos, para que elijan vno de los Priores, ò Religiosos de la Orden, que sea Cabeza, y mayor de ellos, como se ordenare en el primero Capitulo General: y assimismo elijan Monasterio, ò lugar en que aya de habitar, ò morar, ibi: *Et consequenter ijdem Priores, & Fratres, vnum ex Prioribus, seù Fratribus dicti Ordinis, qui Caput, seù maior eorum ex istat pro vt in primo huiusmodi Generali Capitulo ordinabitur; eligant, & assumant: nec non de Monasterio, seù loco in quo qualiter, & quomodo ipse maior morari debeat.*

17 Y se estraña, que aviendo puesto el Convento de San Bartolomé estas palabras en el *num.*4. de su Papel, se olvidasse de ellas, convirtiendolas en vn sentido contrario positivamente à su literal Gramatica, y inteligencia.

18 Valese San Bartolomé de Lupiana en el mismo *num.*75. de su papel, del Compendio de la Bula referida de Benedicto XIII. que refiriò en el *num.* 6. y 7. del Papel, dize, que en este Compendio no se pone esta ordenacion como del Capitulo, sino como del Papa; por las palabras *Benedictus XIII. stabiliuit, & ordinauit*; y que la ordenacion, es elegir General que sea Prior de vna Casa, y que resida en ella.

19 Responde la Religion, que este Compendio se sacò de la Bula de Benedicto XIII. y que no puede probar mas que la misma Bula; porque el Compendio, como referente à ella, se entiende, y deve entender del Relato, que es la Bula, ex leg. *asse toto, ff. de hæredib. instituend. authent. Si quis in aliquo documento, Cod. de edendo.*

20 Y respecto de que las qualidades de la Bula, no son mandar hazer General que sea Prior de vna Casa, y que resida en ella, como queda dicho; y puestas sus palabras, no se pueden inferir del Autor que hizo el Compendio; y fuera ridiculo, y disonante lo contrario, porque fuera darle tanta Autoridad, y Potestad como al mismo Pontifice.

21 Vltrà, porque el Autor del Compendio lo que dize q̃ estableciò, y ordenò Benedicto XIII. es, que el Prior de Guadalupe congregasse el primero Capitulo General en su Monasterio; y porque esto se especificô, fue ordenacion Pontificia. Y en quanto dize, que se eligiesse vno de los Priores de la Orden, que fuesse Cabeza, y Mayor de toda ella, dixo verdad; pero diminuta, porque omitiò el poner las palabras de la Bula, que dizen, que los Priores, y Religiosos, elijan de los Priores, ò Religiosos de la Orden, Cabeza, y Mayor de toda ella, ibi: *Et consequenter ijdem Priores, & Fratres vnum ex Prioribus, seù Fratribus dicti Ordinis, qui Caput, seù Maior eorum existat, proùt in primo huiusmodi Generali Capitulo Ordinabitur eligant, & assumant.* Y por la palabra, *seù Fratribus*, se han visto innumerables exemplares en esta Religion de auer sido elegidos para General, y Cabeza à los que meramente han sido Religiosos, sin ser Priores.

22 Y assi prosigue el Compendio, entendiendo por establecimiento, y ordinacion Pontificia los casos especiales, y señalados que en ella se refieren, con certeza, y determinacion demonstrativa ocular, y sin dependencia d el Capitulo General: como fue eximir la Religion de la Iurisdiccion Ordinaria; dàr la facultad para celebrar Capitulo General perpetuamente en los tiempos, y modos que les pareciesse, y asignar el numero de Difinidores necessarios; y dàr plena, y perpetua Potestad à los Capitulos, y Difinidores sobre el mismo General, y los demàs Priores, y qualesquiera personas de toda la Orden; y en las Correcciones, Reformaciones, Visitadores, y Visitaciones, y en las Constituciones, y en las instituciones, y destituciones de Priores, imposiciones de penas, removida toda apelacion, assi en la Cabeza, como en los Miembros, que en alguna cosa fues-

fueſſen contumazes à la Orden,y rebeldes al Mayor.

23 Y quando llega el miſmo Compendio à referir lo que ſe hizo en fuerza de la Bula,no vſa de los terminos *Benedictus XIII. ſtabiliuit, & ordinauit*, ſino de otros muy diverſos,videlicèt: *Vigore huius Bullæ quæ ampliſſima fuit, &c.* Y proſigue con las miſmas palabras del Papel contrario num.7. ibi: *Celebratum fuit primum Capitulum Generale Guadalupe die Sanctæ Anæ anno Domini* 1415. *& aſſumptus fuit in Priorem Generalem Frater Didacus de Alarcòn, tùnc Prior Sancti Bartholomæi de Lupiana, ET IN POSTERVM ex communi Conſenſu Totius Ordinis aſſumptus fuit in Caput, & Generalem eius quilibet futurus Prior eiuſdem Monaſterij, vt ex actis in noſtra primera Conſtitutione conſtat.*

24 Haziendo diſtincion de lo que mandava el Pontifice que ſe hizieſſe,teniendolo por eſtablecimiento, y ordinacion ſuya, y de lo que ſe cometiò al Capitulo, ſegun le parecieſſe, y vieſſe que era conveniente, ſegun Dios, teniendolo por diſpoſicion,y conſentimiento Capitular.

25 Y ſin ſalir deſte Compendio, ſe ſacan dêl dos conſideraciones que excluyen la pretenſion de San Bartolomê, y favorecen à la Religion.

26 La primera es,que aviendo dicho que en el *año de* 1415.ſe celebrò el primero Capitulo General en Guadalupe,y ſe eligiò por General al Padre Alarcòn,Prior de Lupiana,paſſa,y dize: que deſpues por comun conſentimiento de toda la Orden, ſe recibiò por Cabeza, y General al futuro Prior,que fueſſe del miſmo Monaſterio de Lupiana, ibi: *Et in poſterum ex communi Conſenſu Totiùs Ordinis, &c.* Y ſi fue deſpues del primero Capitulo General, no pudo ſer en fuerza de la Bula, que tiene ſu reſtriccion al miſmo Capitulo General, ibi: *Proùt in primo huiuſmodi Generali Capitulo ordinabitur*; y no ſiendo en fuerza de la Bula, no ay capacidad de poderſe dezir juſtificadamente por el Monaſterio de Lupiana, que el Pontifice ordenò que fueſſe Cabeza,y General el Prior de ſu Monaſterio, y que como ordinacion Pontificia, no puede el Capitulo General revocarla; y quedando en terminos de comun conſentimiento de la Orden, eſta miſma ha tenido, y tiene la poteſtad de revocarla; porque quien tuvo poteſtad para hazer la ley,la

tiene para derogarla, ex leg. 3. *ff. de re iudicata*, & cap. 1. *extrà de reg. iuris*, Bartol. *in leg. omnes populi, cap.* 33. *ff. de iust. & iure*, Abbas *in cap. & si Clericis*, §. *de adult. num.* 10. *de Iudic.* Seraphino *decis.* 590. *num.* 2. Paul. Duran. *decis.* 291. *num.* 24. ibi: *Et eius sit absoluere, cuius est condemnare, & reuocare leges, & statuta cuius est de ea condere.*

27 La segunda, que diziendo el mesmo Compendio, que despues del primero Capitulo General, por comun consentimiento de toda la Orden, fue recibido por Cabeza, y General qualquiera futuro Prior del Monasterio de San Bartolomé de Lupiana, no passa á dezir que por comun consentimiento de la Orden fuessen los Electores de la Cabeza, y General vnicamente los Vocales de San Bartolomé de Lupiana: con que se manifiesta, que ni en el primero Capitulo General, ni despues dél, no se les diò por la Orden el voto electivo privativamente à los Vocales de Lupiana. Y se corrobora con este Compendio la autoridad del Padre Fray Ioseph de Siguenza, Monge, y Historiador desta Religion en su Historia, *part.* 2. *lib.* 3. *cap.* 2. *fol.* 401. *y* 402. donde dize, que el año de 415. se çelebrò el primero Capitulo General, votando los Priores, y Procuradores convocados en Guadalupe: y que en el año de 418. se celebró otro Capitulo General, y votaron todos los Priores, y Procuradores de la Orden, y los Capitulares de San Bartolomé; assentando, que siempre fuesse de aquella forma la eleccion para General, y Prior de San Bartolomé; y que en el año de 1421. se revocò lo que en el Capitulo passado se auia determinado; y que se mandó de nuevo, que solos los Religiosos Capitulares de San Bartolomé eligiessen General, como se refiriò en el primero Papel de la Religion, *num.* 32. 33. *y* 34. que es lo mismo que dize Barbosa *en el Voto decissivo*, 39. *num.* 18. *versic. & post hæc scripta*, ibi: *Et post hæc scripta vidi vnum actum Capitularum de anno* 1421. *posteà in actis exhibitum qui ponit falcem ad radicem, & tolit omnem difficultatem apertissimè declarando, quod istud ius eligendi Priorem Sancti Bartholomæi spectat ad Fratres eiusdem Conuentus tantum, & quod nullus alius qui non sit de corpore Capituli dicti Conuentus, potest in tali electione se in mis-*

miſcere, & quod quatuor Diffinitores ſunt tantùm confirmatores dicti electionis. Revocando *Conſtitutionem factam in Capitulo antecedenti, quæ mandauat, dictum Priorem eligendum foret per illos de corpore Capituli Generalis.* Y el miſmo Barboſa proſigue, poniendo en lengua Caſtellana las palabras del Acto Capitular del miſmo año de 1421.

28 Y en el *num.* 19. *eiuſdem Vot. deciſ.* 39. dize, que la primera Conſtitucion deſta Religion, que es ſobre que ſe queſtiona eſte negocio, tuvo origen, y principio del texto, y acto Capitular del año de 421. ibi: *A textu iſto qui venerabilem redolet antiquitatem, ortum durit prima iam præfacta huius Ordinis Conſtitutio quam Latine extenſam in originalibus Conſtitutionibus legi, ac pro indaganda huius articuli veritate per legi.*

29 De que ſe deſcubre convencimiento llano del Monaſterio de Lupiana, en quanto dize *num.* 8. y 9. de ſu Papel, que la Conſtitucion primera ſe hizo en el Capitulo primero de Guadalupe, celebrado en el año de 1415. que es ſeis años anterior. Y tambien ſe convence quanto infiere de eſte hecho, en orden â que eſta Conſtitucion fueſſe hecha por el eſtablecimiento, y ordenacion de Benedicto XIII. para que no pueda ſer revocable, ſino es con otra Autoridad Apoſtolica: y queda firme, que aviendo votado en el primero Capitulo de Guadalupe el año de 1415. los Priores, y Procuradores del primero Capitulo General, conforme à las palabras de la Bula, ibi: *Et conſequenter ijdem Priores, & Fratres, vnum ex Prioribus, ſeù Fratribus dicti Ordinis qui Caput, ſeù Maior eorum exiſtat pro vt in primo huiuſmodi Generali Capitulo ordinabitur eligant, & aſſumant.* Eſtos fueron los que quedaron con el voto electivo por la ordenacion Pontificia, ſin que ſe les pudieſſe quitar, ni en parte, por el conſentimiento de la Orden, que diò para que fueſſe el Prior futuro de San Bartolomê General della; ni por la Conſtitucion del *año de* 1418. en que fueron admitidos â votar los Vocales de San Bartolomê de Lupiana, juntamente con los Priores, y Procuradores del Capitulo General, ni en el todo, por el Acto Capitular del *año de* 1421. en que ſe revocò el de dicho *año de* 1418. y ſe con-

concediò el voto electivo á solos los Vocales de Lupiana, con exclusion de los del Capitulo General, haziendo la Constitucion primera.

30 Porque las palabras referidas de Benedicto XIII. literalmente disponen, y mandan, que el voto activo, y passivo para el Generalato, sea de los Priores, y Religiosos de la Orden, ibi: *Priores, & Fratres vnum ex Prioribus, seù Fratribus eligant, & assumant*: y solo el modo como auian de elegir, y ser elegidos, fue el que se dexò à la disposicion de la ordenacion del primero Capitulo General, ibi: *Prout in primo huiusmodi Generali Capitulo ordinabitur*. Pruebase de la fuerza, y eficacia de la diccion *prout*, que es repetitiva, y comprehensiva de las qualidades antecedentes, y importa omnimoda similitud en la substancia, y en la qualidad, aunque se diferencie en el modo, *leg. pro vt, ff. de solutionibus*, & ibi glos. & DD. & glos. *in cap. quamvis de officio ordinar. in 6. verb. prout*, Bartul. *in extrauag. ad reprimendum, verb. prout*, Rota *decis. 780. part. 1. diuers. num. 10. & decis. 55. num. 5. in fine, part. 1. in postum.* Farinac. *alias part. 3. recent.* & alij plures quos refert, & sequitur Barbos. *de dictionib. vsu frequentib. dict. pro vt 296. num. 1. 2. & 3. 15. & 18.*

31 Augetur ratio; porque siempre se presume, que los Pontifices se conforman con la disposicion de derecho Comun, ex cap. *Causam quæ de rescriptis*, cap. *Super quæstionem, §. Si verò de officio delegati*, & alios quos refert Barbos. *in dict. cap. causam quæ de rescriptis num. 2.* & Fagnan. *à num. 4. cum sequentibus*, & D. Gonzalez Tellez *num. 4. & 6. cum multis illustrat.*

32 Y el derecho Comun dispone, que el voto activo, y passivo esté en los Priores, y Religiosos de la Religion para la eleccion de General de ella, *cap. fin. 16. quæst. 7.* cap. *Abbatem, 1. & 2. & 18. quæst. 2.* cap. *cum dilectus de consuetudine*, Rota *pennes Farinac. decis. 65. num. 4. part. 1. recentior.* Prospero Fagnano *in dict. cap. cum dilectus de consuetudine, num. 10.* ibi: *Electio Generalis tàm actiua, quam passiua libere spectat ad vniuersam Congregationem*, cum alijs quos citat D. Card. Luca *de regularib. discurs. 2. num. 13.* ibi: *Tùm ob Sacrorum Canonum dispositionem expressam; vt Religionum supre-*

mi

mi Prælati, seù Ministri Generales ab vniuersâ Religione; non autem ab aliqua eius parte eligi debeant, vt multa desuper colligit moder: Paserin. *in tractat. de elect. cap. 35. num. 3. Tùm etiã ob vniuersalem aliarum Religionum consuetudinem.*

33 La segunda limitacion, que propone San Bartolomé en el *num. 76.* de su Papel, para que la Religion no pueda auer revocado la Constitucion primera, es, el Decreto irritante de la Bula de Benedicto XIII. ibi: *Nos enim ex nunc irritum decernimus, & innane si secus super his à quoquã quàuis auctoritate scienter, vel ignoranter contingerit attentari.* Pruebalo del capitulo *dilecto de præbend.* & in eo Felinus *num. 7.* & Fermosino *quæst. 1. num. 4.* & Prosperus Fagnanus *num. 17.* Suarez *de legib. lib. 6. cap. 27. num. 24.* Salas, Castro Palao, y Tamburino.

34 Responde la Religion, valiendose deste mismo fundamento, diziendo: que se convierte, clara, y evidentemente en beneficio suyo, y en exclusion de Lupiana; porque el Monasterio de Lupiana supone vn hecho incierto; y fabricando sobre êl, es preciso que corruat su edificio. Dize, que Benedicto XIII. establecio, que el General fuesse Prior de vna Casa donde tuviesse su residencia con la clausula irritante; esto resulta incierto por la misma Bula: luego para esto no es la irritacion della. Y siendo lo que dispone la Bula dàr voto activo, y passivo à los Priores, y Religiosos de la Orden, como queda probado, se halla, que lo contrario à esto es lo que irrita el mismo Pontifice, y que reprueba lo que se hizo en orden à dár el voto privativo à los Hijos de Lupiana. Y las Ordenaciones que para esto se hizieron, son las que oy ha revocado el Capitulo General, como opuestas, y anuladas por Benedicto XIII, y por la disposicion de derecho Comun.

35 La tercera limitacion, que propone el Monasterio de San Bartolomé de Lupiana en su Papel *num. 77.* la saca de otra Bula diversa de la de Benedicto XIII. que es la de Martino V. que está puesta â la letra suprá num. 10. Y supone, que esta es Bula de Confirmacion de la Constitucion primera, ex certa scientia, & ex plenitudine potestatis; y que assi no se pudo revocar por el Capitulo General.

E Prue-

Pruebalo con la autoridad de Rodriguez *tom. 1. quæst. regul. quæst. 67. art. 5. verſ. nec his in fin.*

36 Reſponde la Religion, deſtruyendo el hecho en que ſe funda Lupiana; porque la Bula de Martino V. es de comiſsion, para que hecha diligente informacion, ſe confirme por el Dean, ò Proviſor de Toledo las Conſtituciones que refiere; con la limitacion de que no obſte alguna coſa Canonica, ibi: *Ea dummodo aliquod Canonicum, non obſtet auctoritate noſtra aprobetis, & confirmetis*; cuya clauſula obra, que lo que ſe obrare, y confirmare, ſea, y ſe entienda en forma comun, no eſpecifica, D. Luca *de regularib. diſc. 2. num. 10.* ibi: *Niſi iſta etiam confirmatio explicitè contineat, clauſulam in confirmationibus in forma communi adijci ſolitam (& quæ etiam non adiecta in confirmationibus in forma communi ſub inteligenda eſt.) Dummodò ſcilicèt ea quæ confirmantur, non ſint iuri, ac Apoſtolicis Conſtitutionibus, & Decretis contraria*, Fagnan. *in cap. Si quis de confirmat. vtil. vel inutil. num. 18.* cum multis, ibi: *Alia eſt confirmatio quæ conceditur in forma communi videlicèt adiecta conditione, quæ hodie in confirmationibus ſtatutorum, & priuilegiorum ex ſtylo conſueuit exprimi per illam clauſulam. Dummodò Sacris Canonicis Tridentini Concili Decretis, & Conſtitutionibus Apoſtolicis non aduerſetur, & talis confirmatio nihil noui iuris tribuit.*

37 Y reſpecto de que queda fundado, que obſta la diſpoſicion de derecho Comun, y la Bula de Benedicto XIII. á lo que pretende Lupiana de excluir de voto activo à la Religion por la Conſtitucion primera, no ſe pudo confirmar por eſta Bula de Martino V.

38 Vltrà, porque como tambien eſtà fundado por la Religion en ſu Papel *à num.* 40. eſta Bula de Martino V. no ſe puſo en execucion por los Executores; ni pudo ſer para confirmar lo que ſe eſtatuyò à favor de los Vocales de Lupiana en el *año de* 1421. porque la Bula de Comiſsion fue tres años antes en el *de* 1418.

39 Eſta Bula de Comiſsion de la Santidad de Martino V. prueba à favor de la Religion, que la Conſtitucion primera no eſtava hecha en aquel tiempo de 1418. ſegundo de ſu Pontificado; porque ſi eſtuviera hecha, y eſtable-

ci-

cida, se huviera pedido la misma confirmacion que se pidiò para las que estavan establecidas, que son, que los Prioratos durassen tan solamente tres años: y esto corresponde à la Constitucion segunda. Y que el Capitulo General se tenga de tres en tres años en el Monasterio de San Bartolomé: y esto se contiene en la Constitucion tercera, aunque en ella se halla mas aumentado como en la segunda. Y que los Priores, y Procuradores de la Orden, vayan al Capitulo General, y tengan voz, para consentir, y contradezir en las cosas que en el mismo Capitulo se trataren: y esto es de la Constitucion quarta, aunque tambien muy aumentado. Y que en el mismo Capitulo General aya Difinidores que tengan toda la potestad que tiene el Capitulo General, excepto en los casos contenidos en vna Constitucion cerca de que no puedan infringir, ni quitar las Constituciones de la Orden, ni mudar los Religiosos contra su voluntad perpetuamente: y esto es de la Constitucion septima, y esta adelanta muchos casos. Y para la potestad de mudar Constituciones con el consentimiento del Capitulo, dize, ibi: *Sin el consentimiento del Capitulo*, haziendo relacion de los Difinidores. Y que los Priores pidan en cada Capitulo misericordia, y absolucion de sus Prioratos: y esto està en la Constitucion nona, pero con tanta extension, y aumento como las demàs referidas. Y que se nombren en cada Capitulo Visitadores que corrijan, y reformen las negligencias, excessos, y defectos: y esto se halla en la Constitucion diez mucho mas estendida. Y que el Prior de San Bartolomé no salga à lugar ninguno fuera de cinco leguas, ni à la Villa de Guadalfaxara, sino es por grande causa señalada por el Capitulo General: parte de esto està en la Constitucion diez; pero no q̃ la causa la señale el Capitulo General. Y que no se pueda mudar à algun Religioso de su Monasterio, sino es por sus demeritos: y esto se halla en la Constitucion catorze; pero tambien tiene tanto aumento de casos como las demàs. Y que no se funde ningun Monasterio de nuevo, sin que tenga dote para doze Religiosos: esto se halla en la Constituciõ quarenta y cinco; pero tãbien con mucho aumento. Y que los Difinidores del Capitulo

Ge-

General puedan recibir Casas en la Orden, que tengan el dicho dote. Y esto se halla en la misma Constitucion quarenta y cinco; pero con el aumento, de que pueda dàr la licencia el Prior de San Bartolomè, con el Capitulo privado, y otras cosas: y que los Difinidores puedan ordenar cerca del Oficio Diuino, la forma de celebrarle en diversas Festiuidades, y de este Oficio se habla en la Constitucion veinte y tres; pero con precepto formal, y sin hablar palabra de los Difinidores, y sin darle tal potestad.

40 Esto es, quanto se espresa en la Bula Comissaria de Martino V. como de ella consta, que se puso à la letra, suprà num. 10. y de ella, y su letra se vé, que no se expresò, ni hizo mencion de la Constitucion primera, que dispone: *Que el Prior que aora es, ò serà de aqui adelante, en el Monasterio de San Bartolomè de Lupiana, sea para siempre Cabeça, y Prior Mayor General de toda la Orden: y que la Eleccion de el Prior de San Bartolomè, sea celebrada para siempre por los Frayles Capitulares del Monasterio de San Bartolomè; porque assi es de derecho, &c.*

41 De que resulta, que no solo esta Bula no es para confirmar ex certa sciencia, & de plenitudine potestatis, para las Constituciones que se expresaron, por no auerse inserto enteramente el tenor de ellas, D. Card. Luca *de regular. discurs.* 2. *num.* 8. ibi: *Est altera in forma specifica, istaque non dicatur talis, nisi vbi rei confirmatæ tenor sit insertus, seu aliàs de certa, & specifica scientia Papæ confirmantis constet*, ex Mantica *decis.* 222. Spad. *cons.* 38. *lib.* 2. decis. 192. & 210. *part.* 1. *recent.* decis. 166. *part.* 5. & decis. 222. *part.* 7. Idem D. Luca *discurs.* 2. *num.* 11. ibi: *Constitutionum confirmatio cum contrariæ consuetudinis derogatione, erat in forma vere specifica, inserto ipsarum Constitutionum integro tenore, eamque præcesserit, matura consultatio ordinariæ Congregationis Regularium negotijs, & consultationibus præpositæ*, Idem *de regular. discurs.* 42. *num.* 14. & Fagnano *in Cap. veniens de transact. num.* 22. & *in Capit. si quis de confirat. vtil. vel inutil. num.* 12.

42 Pero tampoco para confirmar, in forma communi la Constitucion primera, de quien no se hizo relacion, idem Card. Luca *de regular. discurs.* 2. *num.* 8. & *discurs.* 42. *num.* 14.

14. Fagnano *in cap. si quis de confirmat. vtili, vel innutil. num.* 18. & 19. cum multis.

43 La quarta limitacion de San Bartolomè, que propone en el num. 78. de su papel, se reduce â dezir, que quando el Estatuto se huuiesse hecho vice, & auctoritate Superioris, es irrevocable: pruebalo, ex Felino *in cap. cum accessissent, de Constitutionib. num. 9.* Suarez *de legib. lib. 6. cap. 26. num. 19.* Lezana *tom. 2. fol. 670.* Caualer. *decis. 257. num. 3.* y otros que estos citan. Y lo aplica, diziendo: que aqui ha sucedido, que el Papa lo mandò; y hecho lo confirmò.

44 Responde la Religion, negando la aplicacion que se hizo de hecho, â la conclusion de derecho; porque ni el Papa Benedicto XIII. mandò que eligiessen General vnicamente los Vocales de San Bartolomé, antes los excluyò de Voto, mandando, que eligiessen los Priores, y Procuradores de la Orden, como queda dicho, y fundado, ni el Papa Martino V. lo confirmò, ni diò comision para confirmarlo, respecto de que como llebo referido, ni se le pidiò, ni lo concediò.

45 Vltra, responde, que la conclusion legal de Lupiana padece vna distincion, *videlicet*: O el Estatuto se haze con autoridad de el Superior, y comision suya, en cierta, y determinada especie, dando forma especifica, y insercion del tenor de la Ley, ó Estatuto, y en este casso, no se entiende, que ès ley de el Comissario, sino es de el comitente, y no se puede rebocar, sin la autoridad de el Superior, que le mandò hazer; ex cap. *hi qui de præb. in 6.* cap. *cum aliquibus de rescript. in 6.* leg. *Item eorum §. si Decurionem, ff. quod quisque vniuersit. nom.* leg. *Vnum ex Familia, §. si de falcidia, ff. de legat. 2.* Bartul. *in leg. ambitiosa, ff. de decretis ab ordine faciend. num. 33.* ibi: *Quæro an decretum seu reformationem factam ab eis ipsimet posint revocare? Respondeo, quandoque conceditur arbitrium super certo acto, tunc si arbitrantur, & statuunt circa ipsum actum, ita que sunt funti eorum officio, non poterunt posteà revocare*, & infrâ *num. 34.* ibi: *Si vero verba sunt dubia vt quia dicunt tales habeant arbitrium, &c. Tunc aut committitur vnum factum particulare inter certas personas, vel de certa re, & in dubio inteligitur quod faciant auctoritate Concilij concedentis non ipsorum auctori-*

 tate

tate propria, vt extra de rescript. cap. Cum aliquibus lib. 6. Iurisdictio enim ordinaria non conceditur in re certa, vel in casu particulari, arg. ff. de Testam. tutela; leg. certarum, sed debet concedi super quadam vtili administratione, vt statim dicam; si vero conceditur arbitrium super vno negotio vtili vt suprà abundantia; tunc videtur concedi iure potestatis ordinariæ: Vniuersitas enim hoc potest, leg. fin. Cod. de iurisdict. omnium iud. leg. & quia, ff. eodem. Sed concedendo super aliquo facto vtili videtur concedere iure ordinariæ potestatis, leg. 1. in principio, & §. cum vrbem, ff. de offic. Præf. vrb. & Cod. vbi, & apud quem. leg. fin. ibi: *Vel certa administratione cui, & iurisdictio adhæret.* idem Bart. *in leg. 2. ff. de option. legat. num. 7. & 8. & in quæst. particul. quæst. 5. incipit Adunantia Generalis num. 8.* y Felino despues de referir las palabras de el papel de Lupiana *in dict. cap. cum accesissent de constit. num. 9.* las entiende como Bartul. y le sigue, ibi: *Ita notat* Bart. *in leg. 2. in fin. ff. de optione legata,* y el Padre Suarez *de legib. lib. 6. cap. 26. num. 19.* ibi: *Et legem datam à Principe quasi motu proprio, siue per se, siue per alium cui suam potestatem commisit,* & posteà ibi: *Et ideo non habet locum renuntiatio sed eadem potestate reuocanda est.* Y en este sentido tambien refiere Felino *el consejo 116. de Ludovico Romano, num. 1.*

46 O se haze el Estatuto, no sobre cierta, y determinada especie, dando forma, y ley en ella, si con comission, y facultad indeterminada, y en alguna administracion, ô vtil, ò sobre vn negocio vtil; y en este caso los mismos que le executan, y sus sucessores, le pueden revocar; y lo mismo procede si se les huviesse dado facultad para que executen el Estatuto, por razon de su oficio, idem Bart. *in dicta leg. ambitiosa, ff. de Decret. ab ord. faciend. num. 33.* ibi: *Quandoque conceditur arbitrium in determinatè, vt putà Prioribus huius Ciuitatis concessum est arbitrium super abundantia omni tempore, vel certò tempore ex forma statuti cuius arbitrij vigore, aliquid statuitur, tùnc an ipsi possint illud reuocare videndum est; an eis fuerit concessum dictum arbitrium per modum cuiusdam potestatis, seù iurisdictionis ordinariæ ita quod eorum officio hoc incumbat vigore ipsorum officij, tùnc ipsimet poterunt reuocare, quia nemo potest sibi legem imponere à qua non sit licitum recedere, leg. Si quis in princ. ff. de legat. 2.* Y despues pone las pala-

bras

bras que quedan referidas en el num. antecedente, & in leg. 2. *ff. de optione legat.* pone la vniversal administracion, y en la *quæst.* 5. lo repite todo; y en esta forma le sigue Ludovico Romano en el lugar citado, y Felino *in dict. cap. cum accesissent num.* 9. ibi: *Quomodo cognoscatur qua auctoritate in dubio videantur statuere, vide latè Bart. in dict. quæst. Adunantia Generalis, & in leg. ambitiosa, ff. de Decret. ab ordin. faciend.* Tambien sigue à Bart. Prospero Fagn. *in cap. cum olim de maiorit. & obedient. num.* 65. ibi: *Et constat ex facultatibus cuique Congregationi atributis, iurisdictio enim data ad vniuersitatem causarum, vel ad vnum negotium vniuersale proculdubio est ordinaria,* vt notat Bart. *in leg. ambitiosa num.* 34. *vers. sed concedendo, ff. de Decret. ab ord. faciend. & probatur in leg.* 1. *in princip. §. Cum vrbem, ff. de offic. Præfect. vrb. & in leg. fin. Cod. Vbi, & apud quem,* ibi: *Vel certè administrationi cui, & iurisdictio adhæret in prima Constitutione.*

47 Pruebase mas esta cōclusion, ex cap. *Cum aliquibus* 4. *de rescriptis in* 6. ibi: *Is qui recipitur auctoritate Apostolica, dignoscitur esse receptus, si verò Canonicorum receptio alias pertineat ad eosdem, non Apostolica, sed recipientium censetur auctoritate receptus.* Et ibi Glos. *Super verbo cum aliquibus informatione casus,* dize, ibi: *Simile dicitur in cap. licèt de offic. ordinar. in antiquis vbi dicitur, quod si Papa mandet Ordinario loci, vt aliquid faciat videtur solùm excitare iurisdictionem suam, & non videtur mādare vt procedat auctoritate Apostolica,* & in verb. *Concedimus facultatem,* litt. G. haziendo distinciō de la concession de facultad Apostolica, y del precepto Pōtificio; y dize, ibi: *Concedimus facultatem nota verbū, quia si præciperet omni casu diceretur Apostolica auctoritate receptus,* & paulò post ibi: *Quia aliud est concedere potestatem, & aliud præcipere,* 14. *quæst.* 1. *cap. fin. §. Quod præcipitur,* D. Gonzalez Tellez *in cap. licèt in corrigendis,* 12. *de offic. ordinar. num.* 8. ibi: *Huic difficultati respondendum est, in dict. §. Si verò simpliciter mandatum fuit Episcopo vt aliquem in Canonicum reciperet vltrà numerum in Ecclesia statutum, quo casu potiùs eius potestas ordinaria excitatur quā noua, & delegata creatur.* Et posteà, ibi: *Vel etiam responderi potest, text. in cap. hi qui, de præbend. in* 6. *procedere cum legato fuit iniunctum, vt recipere faceret impetrantem; quia*

tùnc,

tùnc, cum non sit in legati dispositione qui nullam prorsus habet facultatem conferendi Præbendam per specialem comissionem sit Delegatus nouamque facultatem assequitur quam anteà non habebat. Vel denique dici potest textum illum procedere in casu quo super certa persona recipienda rescribitur, quia tùnc mutatur ordinarià potestas, siquidem aufertur libera collatio illius beneficij, vndè nihil mirum, si fiat Delegatus; & ab eō receptus auctoritate Apostolica receptus dicitur, & alios refert Augustin. Barbosa *in cap. licèt in corrigend.* 12. *de officio ordin. num.* 2.

48 Aplicando esta distincion, y lo que en ella discurren los DD. referidos à la Bula de Benedicto XIII. que es nuestro caso, y especie, sale acrisolado el Iuizio à favor de la Religion; porque lo que manda el Pontifice, cierta, y determinadamente, es, que elijan los Priores, y Religiosos de la Orden, General de toda ella, *vt ex verbis positis constat.* Y este es precepto Pontificio inmutable, y irrevocable por la Religion, y quanto se ha hecho por ella; prohibiendoles de elegir, y concediendo privativamente el Voto electivo à los Vocales de San Bartolomê, ha sido oponerse â la misma Bula; y està anulado, y revocado por ella en su clausula irritante, que quedò puesta en la limitacion segunda, suprà num. 33. y como reprobado lo ha revocado justamente la Religion, restituyendose à la eleccion que les concede Benedicto XIII. y la disposicion de derecho Comun, que en el primer Capitulo General del *año* 1415. executaron.

49 Y porque la restriccion que haze para el modo cō que auian de votar de las palabras, *pro vt in primo huiusmodi Capitulo Generali ordinabitur*; se les dexò à su arbitrio, sin determinacion especial, ni precepto, sino con facultad ordinaria, y legislativa Regular; aunq̃ con este arbitrio se huviesse hecho Estatuto por consentimiento de la misma Religion, lo podia derogar, y revocar, por su mismo oficio, y jurisdiccion ordinaria legislativa que tiene à iure: y assi el Pontifice cō toda discrecion, en lo que quiso que se obrasse por su disposicion, y ordinacion, vsò de los terminos, *Auctoritate Apostolica, certà, cientia, statuimus, ordinamus, &c.* Y en lo que dexò al arbitrio, y disposicion del Capitulo General, no vsó de estos terminos, si de otros de diversa eficazia,

zia, videlicet: *Ordinent, & disponant pro vt secundum Deum eis expedire videbitur Generali Capitulo ordinabitur.* Y hablando de los Padres de la Cartuja cerca de la facultad de hazer Estatutos, y discordar la Religion en ellos, vsa de los terminos, *Sic rata, & firma, & permansura decernimus, ac si per totum Capitulum fuissent concorditer ordinata.* Singula singulis referendo ex Prospero Fagnano *in cap. Cum accessissent de constitut. num.* 27. ibi: *Quando actus confirmatus alicubi habet clausulam annullatiuam actus contrarij, & alicubi non; vt in casu nostro in quo Constitutio, de qua agitur, non habet prædictam clausulam, sicuti habent plures aliæ Constitutiones huius Congregationis, tunc Decretum irritans appositum in confirmatione non inducit nullitatem quo ad omnia, sed regulatur, & modificatur secundum naturam actus confirmati, cap. quia cunctis de conces. præbend. lib. 6.* Gemin. *cons.* 143. *ex narratis, num.* 1. *versic. Decretum enim,* Put. *decis.* 1. *num.* 3. *lib.* 1. Cardin. Seraphin. *decis.* 341. *num.* 4. *Quod clarè ostenditur exemplo Bullæ Confirmationis Pij IV. quæ incipit, Benedictus Deus, in ea enim apositum est Decretum irritans, & tamen certissimum est hoc Decretum non importare nullitatem omnium, & singulorum quæ fiant contra dispositionem Concilij confirmati, alioquin sequerentur plurima absurda.* Y refiere otros muchos casos.

50 La quinta limitacion, que propone el Monasterio de Lupiana en su Papel, *num.* 80. se reduce à fundar, que quando el establecimiento no mirò à vtilidad particular, sino es q̃ mirò al publico, y vniversal bien, aunque no estê confirmado, es irrevocable. Y lo aplica, diziendo, que la Constitucion primera mirò à la vniversal forma de Govierno, y de la vida Monastica, de q̃ infiere, que no se ha podido revocar por la Religion. Fundalo en la autoridad de Felino *in cap. cum accessissent de Constitut. num.* 4. Salas *de legib. tract.* 14. *disput.* 18. *sect.* 5. *num.* 10. Castro Palao *tom.* 1. *tract.* 3. *disp.* 5. *punct.* 2. §. 2. *num.* 8. Barbosa *in cap. cum accessissent num.* 4. *de constit.* Suarez *de legib. lib.* 6. *cap.* 26. *num.* 15. Fagnano *in dict. cap. Cum accessissent num* 13. & in cap. *Cum dilectus de consuet. num.* 61. & 62. Y de este pone las palabras hasta el *num.* 87. de su Papel.

51 Responde la Religion, lo primero, que la Constitucion, ni habla palabra de la forma de gouierno, ni de la vida Monastica; y solo se mirò en ella á la conveniencia que en aquel tiempo tenia la Religion, segun las palabras de la Constitucion que estàn puestas en el principal papel que escriuimos, *num.* 70. y en los siguientes, fundé, y probé, que por el diberso estado, aumento de Conventos, y discordias, y inconvenientes que se han experimentado, que tambien especifique *à num.* 46. se pudo, y debiò receder de la Constitucion; y para mayor prueba me valgo de el mismo Fagnano, que en contrario se cita, *in dict. cap. cum accesissent de Constitut. num.* 12. *in fin.* cuyas palabras callò la parte de el Monasterio de Lupiana; porque le destruyen, ibi: *Tamen durante causa illa quietis publice Decretum ab eodem Capitulo Generali, revocare non potest vt scripsi in eadem decretali cum dilectus à num.* 9. *vsque in fin. sin autem statutum concernat tantummodo favorem ipsorummet statuentium, poterit ab ipsis revocari, licet per reuersionem non fiat ad ius commune reditus, non obstante confirmatione Apostolica etiam facta cum Decreto irritante*, y tambien me valgo de la autoridad de Barbos. que en contrario se cita, con omision de sus palabras, in dict. cap. *cum accessisent, de constitutionibus*, super verbis textus, *nisi posteà dicti Canonici contravenerint, num.* 4. in princip. ibi: *Notatur adhec, quod statuentes possunt renuntiare, & agere contra Statutum etiam confirmatum per Romanum Pontificem, ad quod dicit optimum text.* Covarr. *in cap. quamvis pactum part.* 2. §. 2. *ante num.* 6. *de pact. in* 6. y passando la conclusion del bien comun, lo que resuelve, es, que si el Estatuto estuviere confirmado por el Pontifice, no se podrà dispensar, ni quitar, ibi: *Declara etiam principalem resolutionem limitari, si statuentes faciant in bonum commune, vt faciunt Episcopi Constitutiones suas emitentes, quæ si Pontificia authoritatæ confirmatæ fuerint, in eis posteà dispensare, aut eas ex parte tollere nequivunt*, Botta *de Synodo Episcopi part.* 2. *art.* 4. *num.* 12. Azor *institut. moral. part.* 1. *lib.* 5. *cap.* 15. *quæst.* 7. Sanch. *de matrim. lib.* 8. *disput.* 17. *num.* 30.

52 Y porque Fagnan. *in cap. Cum dilectus de consuetudine, num.* 60. parece, que se funda en la confirmacion Apos-

tolica,ibi: *Stante confirmatione Constitutionem, quæ dicta pag. 89. præcipiunt, vt decreta Capituli Generalis obseruentur etiam ante quam referantur inter Constitutiones*; y en el numero siguiente, parece que se opone por el consejo 8. de Navarro de Constitut. Felin. Innocenc. y otros, ibi: *Qui nimo non est vis aliqua in confirmatione; quia Statutum concernens vtilitatem publicam, etiam absque confirmatione Superioris revocari non potest ab statuentibus*: Se responde con el mismo Autor Fagnan. *Lo primero*, que habla de Estatuto hecho, con la mira del favor publico, y por la publica quietud, ibi: *Sed pro publica quiete, & concernens favorem publicum*: y esto lo explicò en el cap. *Cum accessisent de Constitut. num.* 12. con la clausula, ibi: *Durante causa illa quietis publicæ*, con que manifestò, que si la causa del favor, y quietud publica huuiesse cessado, podia el Capitulo General revocar su Constitucion, que es lo que ha sucedido en la Constitucion primera desta Religion. *Lo segundo*, que el mismo Fagnan. en el fin del cap. *Cum dilectus de consuetudine*, se explica mas, manifestando, que para abrogar la Religion sus Decretos, é Constituciones, es necessario que las aya puesto en execucion, y experiencia, para que no se pueda dezir, que sin nueva causa publica, y por solo el libre alvedrio de la voluntad, las deroga, y quita, ibi: *Quod maximè procedit hoc casu, in quo secunda Constitutio de proponendis Decretis Capituli Generalis, post absolutas electiones habet spetialem rationem: nimirùm, vt Religio decreta experiatur, priùs quam abroget, aut inter Constitutiones referat, alioquin si ante vllam executionem, & experimentum decreta possent pro libito voluntatis abrogare à maiore parte Capituli, iam lex esset ludibrio posita, leg. Si prætor, ff. de Iudic.* ibi: *Alioquin illuxoria erunt huiusmodi ædicta, & decreta Prætorum.* Y por esta razon dize, que la Santidad de Vrbano VIII. confirmò el Estatuto del Capitulo General de Somascha.

Y. 53 Lo qual no se puede aplicar al caso presente; porque esta Religion de San Geronimo, no solo ha experimentado la Constitucion primera por largo tiempo, sino por el discurso del, ha llegado à padecer tantos daños, é inconvenientes, que han turbado la paz publica, y bien comun de

la

la Religion; y por el bien della ha revocado la Constitucion primera, como queda dicho, con relacion à los fundamentos, y numeros del principal Papel, donde se ponderò el consentimiento de toda la Religion, nemine discrepante; y asimismo el consentimiento de los Votos, que intervinieron por el Monasterio de Lupiana, y otros treze Hijos suyos, que intervinieron en el Capitulo General desta Revocacion, como Priores, y Procuradores de diversos Monasterios, y el assenso deliberado del Reverendissimo Padre Fr. Fernando de San Ioseph, Hijo tambien de Lupiana, que ha sido dos vezes General de la Orden.

54 La sexta limitacion, que propone el Monasterio de Lupiana en el *num.*87.*de su Papel,* es dezir, que quando en virtud del Estatuto, ò Constitucion, estava yà derecho adquirido algun tercero, se haze irrevocable: y que lo que aqui passa, es, que su Monasterio tenia yà adquirida la prerogativa de que su Prior fuesse Superior de la Religion antes de las Bulas, y Constituciones, en la forma que dize Fr. Ioseph de Siguenza *lib.*2.*cap.*31.*column.*1. ibi: *Reconocian todos en alguna manera, como à Superior mayor al Prior de San Bartolomè, no tanto por Ley, como por humildad, &c. y despues en el modo, que de las Bulas, y Constituciones consta.* Valese de Felino, y Fagnan. *in dict. cap. Cum accessissent num.*4. & 13. Garc. *de benefic. part.*12.*cap.*1.*num.*12. y otros.

55 Responde la Religion con los mismos Autores de Lupiana, porque Felino habla en Estatuto confirmado, ibi: *Vel cum ex Statuto confirmato est ius alterò quæsitum.* Y estas palabras estàn puestas en el Papel contrario; y respecto de que nuestro caso, y Constitucion primera no tiene confirmacion, como queda dicho, no es aplicable à el. Y Garcia habla tambien en este caso, ibi: *Et quod statuentes non possint revocare Statutum confirmatum à Papa, quando concernit favorem alterius, & quando est confirmatum cum præcepto, quod omninò servetur,* con que tiene la misma exclusion. Y Fagnano habla del Estatuto hecho à favor de la Iglesia, en el mismo *num.*23. que de contrario se cita, callando el ingresso, porque no se conozca la especie en que discurre; y asimismo callando el fin, ibi: *Neque obstat textus in dict.*

cap. dilecto de præbendis, quia ibi agitur de fauore Ecclesiæ, & non simpliciter de fauore statuentium, vnde non mirum, si Statutum reuocari non possit, vt benè obseruat Decius hic, adijciens eo modò procedere glossa in dict. cap. Statutum, quia ibi agitur de fauore mixto, cui meritò renuntiari non potest, vt notant Doctores ibi post Ioann. de Immol. secus quando solùm tractatur de fauore Statuentium, & ex prædictis patet. Y lo que ha dicho, es, que los Estatuyentes pueden receder en su perjuizio del Estatuto confirmado, con clausula irritante *à num.* 21. ibi: *Hæc autem Regula, quod Statuentes possint ad sui præiudicium recedere à Statuto confirmato, procedit etiamsi in confirmatione adsit clausula Decreti irritantis, quod prouocatur*, *&c.* Y prosigue fundandolo. Vea, pues, Lupiana si la Constitucion primera no es en favor de su Iglesia; si, en favor de la Religion, y de su Monasterio de Lupiana, como miembro della; y si aviendo consentido la revocacion de la Constitucion primera, le excluyen formalmente las doctrinas de que se vale. Y mas consideradas, las que puse en el Papel principal, *punct.* 3. *à num.* 69. *vsque* 78.

56 La septima, y vltima limitacion, que propone *num.* 88. es, que quando las confirmaciones son essenciales, ò necessarias, ò en forma especial, no se pueden revocar. Valese de la autoridad de Felino, y Fagnano *in dict. cap. Cum accessissent in num.* 5. & 12. Suarez *de legib. lib.* 6. *cap.* 26. *num.* 16. Tamburino *tom.* 3. *disput.* 3. *quæst.* 7. *num.* 3. à distincion de las confirmaciones que se hazen, como laudables; y mandando, que se observen por los Subditos, por la autoridad de Fray Basilio de Leon *lib.* 8. *de matrim. cap.* 5. *num.* 6.

57 Responde la Religion, que esta limitacion no procede para este caso; porque en èl, ni ay confirmacion de vna forma, ni de otra, en quanto à la Constitucion primera, sobre que es esta disputa.

58 Repara la Religion, que en otros numeros del Papel de Lupiana, aunque salpicadamente, dize, que ay otras Bulas de Confirmacion de las Constituciones, demàs de la referida de Martino V. videlicét. En el *num.* 142. refiere, *que se hizo la primera, y principal Constitucion, ò por mejor*

dezir, la llama Regla, y que la confirmò la Santidad de Martino V. y que despues las Santidades de Clemente VIII. y Paulo V. hazen lo mismo. Y en el *num.* 59. dize, por la assercion de Fr. Ioseph de Siguenz. *lib.* 2. *cap.* 31. *circa finem*, ibi: *Suplicaron al Papa Martino V. en quien se sossegò la cisma de todo punto, se la confirmasse: concediòlo todo con mucha voluntad, añadiendo mas gracias, y nuevas Indulgencias. Despues de algunos años se tornò à confirmar por Inocencio VIII. añadiendo con mucha larguezа otros Privilegios, y gracias, que convenian à la Orden, y personas della, como parece en su Bula, dada vn dia antes de las Nonas de Iulio año de* 1492. *el octauo de su Pontificado, &c.*

59 Respondese, que para la confirmacion de la Constitucion primera, no ay Bula ninguna; y se prueba claramẽte, porque Lupiana dize en las palabras referidas, que Martino V. la confirmò; y yà queda visto, que ni se le pidiò tal cosa, ni la concediò. Prosigue, diziendo, que Clemente VIII. y Paulo V. hazen lo mismo: luego no confirmaron la Constitucion primera, ni se les pidiò, ni lo concedieron. Vltrà, que si tales Bulas huviera, se presentaran. Y estas mismas respuestas tiene la assercion del Padre Siguẽza, quien parece indubitable que se governò para dezirla de noticias inciertas que le dieron los Hijos de Lupiana: y si las Bulas de Clemente VIII. y Paulo V. son las que pone en su Papel *num.* 113. por ellas mismas se excluye, ibi: *Præinserta statuta, & ordinationes Apostolica auctoritate tenere præsentium perpetuo aprobamus, & confirmamus.* Porque los Estatutos que se infieren, no continen la Constitucion primera, ni cosa alguna de lo essencial della, que es la determinacion de que el Prior de Lupiana fuesse General de la Orden, y que los Vocales de Lupiana vnicamente le eligiessen, con exclusion de los Priores, y Procuradores de la Religion; segun parece de su contexto, ibi:

60 *Clemens VIII. ad perpetuam rei memoriam. Præterea tempore celebrationis Capituli Generalis omnes in dicto Monasterio Sancti Bartholomei professi, etiamsi sunt Vicarij tùnc ab eodem Monasterio absentes, etiamsi absint vltrà viginti quinque leucas; dummodò exules, aut legitimè pœnitentiati non fuerint,*

rint, ad dictum Monasterium Sancti Bartholomæi pro præstandis votis in electione Generalis inter esse possint, si verò ante lapsum trienij, vel per obitum, seù aliam quamcumque causam officium Generalis vacare contigerit, ad ipsum Monasterium accedere possint, ij solum modo, qui absentes fuerint intra viginti quinque leucas ab ipso Monasterio Sancti Bartholomæi, prout antea fieri solebat, in omnibus autem electionibus Prioris Generalis interuenire possint Collegiales professi in dicto Monasterio Sancti Bartholomæi, qui tunc in Collegio Sancti Antonij Siguntini dicti Ordinis litteris operam dederint, postremo, quod pro tempore existens Generalis, & Conuentus dicti Monasterij Sancti Bartholomæi debeant visitari tempore celebrationis Capituli Generalis, & non antea, idque per Visitatores Castellæ, qui in eodem trienio extiterint, & quidquid in huiusmodi visitatione contra Generalem repertum fuerit, debeat declarari, & corrigi in Diffinitorio Capituli Generalis per Diffinitores, quo verò ad culpas singulorum eiusdem Monasterij Religiosorum, illarum punitio per Visitatores suspendi debeat, donec Capitulum absolutum fuerit, & vnusquisque ad propria Monasteria profectus, & alias prout in statutis, & Ordinationibus prædictis plenius dicitur contineri, cum autem Generalis, ac Diffinitores, & Visitatores prædicti cuperent, statuta, & ordinationes huiusmodi pro illorum subsistentia firmiori Apostolico munimine roborari: nobis humiliter supplicari fecerunt, quatenus eorum desiderio huiusmodi annuere, aliàsque in præmissis oportune prouidere de Benignitate Apostolica dignaremur: Nos habita in præmissis à Congregatione V. Fr. N. Sanctæ Romanæ Ecclesiæ Cardenalium super negotij Regularium deputatorum, cui negotium ipsum examinandum, & nobis referendum demandauimus, sufficiente informatione, huiusmodi supplicationibus inclinati, præ inserta statuta, & ordinationes Apostolica auctoritate tenore præsentium perpetuo approbamus, & confirmamus, illisque perpetuæ, & inuiolabilis Apostolicæ firmitatis robur adijcimus, ac omnes, & singulos tam iuris, quam facti defectus, si qui desuper forsan quomodolibet interuenerunt, suplemus, decernentes, ea omnia, & singula perpetuo valida, & efficacia fore, ac suos plenarios, & integros effectus sortiri, & obtinere, ac per eos, ad quos spectat, & spectabit in futurum, sub pœnis in eis contentis inuiolabiliter, & perpetuo obser-

ser-

seruari, sicque, & non aliàs per quoscumque Iudices quauis auctoritate fungentes, & Sanctæ Romanæ Ecclesiæ Cardinales, & causarum Palatij Apostolici Audttores sublata eis, & eorum cuilibet quauis aliter iudicandi, & interpretandi facultate, & auctoritate iudicari, & diffiniri debere: irritum quoque, & innane quidquid secus super his à quoquam quauis auctoritate scienter, vel ignoranter contigerit attentari, mandantes in virtute S. Obedientiæ, nunc, & pro tempore existentibus dicti Ordinis Generali, alijsque Superioribus, & personis quatenus præmissa omnia perpetuo, & inuiolabiliter obseruent, & obseruari faciant, atque procurent: contradictores quoslibet, & rebelles, & præmissis non parentes per sententias, & censuras Ecclesiasticas, aliaque oportuna iuris, & facti remedia, appellatione pospostita compescendo inuocato, & ad hoc si opus fuerit, auxilio brachij sæcularis. Non obstantibus, &c.

61 Este contexto manifiesta, que ni la Constitucion primera, ni la sustancia, se pidió, ni confirmò su Santidad. Y que lo que se propuso, y resolvió, confirmandolo *Auctoritate Apostolica*, fue, que todos los Professos de San Bartolomé, aunque sean Vicarios, ausentes en distancia de mas de veinte y cinco leguas, como no estên desterrados, ò legitimamente penitenciados, puedan intervenir en la celebracion del Capitulo General, para dâr sus votos en la eleccion de General; y que en caso de vacar el oficio del General, antes del lapso trienio, ó por muerte, ò por otra causa, solo puedan ir al Monasterio los ausentes dentro de veinte y cinco leguas, como antes se acostumbrava. Y que en todas las elecciones de Prior General, puedan intervenir los Colegiales Professos de San Bartolomê, que estuvieren estudiando en el Colegio de S. Antonio de Siguenza, de la misma Orden. Y que el General, y Convento de San Bartolomé, se devan visitar en el tiempo que se celebra el Capitulo General, y no antes, por los Visitadores que en aquel tiempo fueren de Castilla; y lo que en esta visita se hallare contra el General, se declare, y corrija por los Difinidores en Difinitorio del Capitulo General: y en quanto à las culpas de los Religiosos particulares, se suspenda por los Visitadores, hasta que estê disuelto el Capitulo General,

ral, y cada vno se aya ido à su Monasterio.

62 Estos Estatutos se hallan, el 1. 2. y 3. en la Estravagante 2. que se hizo el *año de* 1591. 1594. y 1606. fol. 2. de las Constituciones, y su margen impresa; y en la misma margen se hallan puestos Clemente VIII. *anno* 1594. §. 5. y Paulo V. *anno* 1606. y en la Constitucion primera no se halla esto. Y los demàs, tocantes â visita, están en la Estravagante 5. fol. 28. que se empezò el *año de* 1585. y se acabò *en el de* 1606. y en este mismo fol. se dize està confirmado por Bula Apostolica, y los mismos Pontifices se ponen á la margen.

63 Y quanto se puede arguir de estas dos Bulas, es el presupuesto de que votavan los Professos de San Bartolomé en la eleccion de General; pero si votauan por Estatuto confirmado, ò à voluntad de la Religion, ò si era por estár vnido el Generalato al Priorato de Lupiana; y si era con exclusion de votar la Religion por sus Priores, y Procuradores, sin embargo de que Benedicto XIII. auia mandado que votassen, y eligiessen; ni se expressò à los Pontifices, ni pudieron aprobarlo, ni confirmarlo; y si en el Papel de Lupiana *num.* 110. se funda, que las Cõcessiones son segun las suplicas; y q̃ la Concession general se restringe con la especialidad que se concediò; y que no se entiende comprehendida, rem difficulter concessibilem, vel inconsuetam, y que el Privilegio siempre admite la inteligencia, segun la intencion del que le concede, *ex cap. inter dilectos vbi Glos. verb. petitionis, de rescriptis*, Abbas *in cap. innouamus, de tregua, & pace*, Iason *in leg.* 1. *Cod. de diuersis rescriptis*; Cap. Latro *consult.* 82. *à num.* 63. Y en el *num.* 71. dize, quod assensus stricte inteligitur, & non extenditur de casu ad casum, neque de persona ad personam, neque de contractu ad contractum, Isernia *in cap. Imperialem de probibit. alienat. feud. per federic.* D. Valenç. *consf.* 11. *à num.* 6. D. Iuan del Castillo *cap.* 41. *per totum, num.* 61. *&* 86. Fagnano *in cap. Cum olim de verb. signif. num.* 32. Sus mismas doctrinas, y armas estàn ofendiendo à Lupiana, y entra por ellas la Religion, abriẽdo camino para su justificacion, valiendose de las palabras de Bald. *Viam ferro aperit, qui per contraria transit*, que po-

ne

ne en la ley *Precibus*, 8. *Cod. de impuber. & alijs substitut. num.* 50.

64 Vltrà, porque en terminos de confirmacion, que no se estienda à lo que se enuncia, y presupone ay la doctrina puntual del señor Card. Luca *de benefic. discurs.* 12. *num.* 15. *in fine*, ibi: *Siquidem cum inter Capitulum, & Archipresbyterum aliquæ exortæ essent controuersiæ sopitæ per concordiam in qua enuntiatiuè, vel præsuppositiuè dicitur electionem spectare ad Capitulum obtenta desuper fuit confirmatio Apostolica principaliter emissa super approbatione transactionis non autem super enuntiatis*, idem D. Luca *de regularib. discurs.* 9. *num.* 10. ibi: *Tùm quia istud Breue non loquitur de hoc dispositiuè, sed solum præsuppositiue, quod non inducit dispositionem aliquam, iuxta axioma de quo apud Gregor. & addent. decis.* 208. *& decis.* 62. *& frequenter.* La razon nace del axioma vulgar: *Verba autem quæ suponunt nihil disponant*, quæ deducitur ex Clem. 1. *de præbend. & ex leg. ex facto*, la 1. *ff. de hæredib. inst.* Rota *decis.* 23. *de Procurat. in antiquis*, Alexand. *cons.* 17. *num.* 7. *volum* 2. Menoch. *cons.* 171. *num.* 9. Surd. *decis.* 195. *sub num.* 8. Ciriac. *controu.* 45. *num.* 5.

65 Y assi aunque se presupuso à su Santidad, q̃ votauan los Hijos de San Bartolomé en la eleccion de General, no se les cõfirmò el origen de votar, ni se inquiriò si este era reyocable, ò irreuocable, y solo pidieron, y se cõcediò la possibilidad, sin embargo de la ausencia, ibi: *In electione Generalis interesse possint*, & posteà, ibi: *Ad dictum Monasterium accedere possint*, & posteà, *interuenire possint*, removiendolas el obice que tenian por extravagantes anteriores de los *años de* 1579. hasta el *de* 1588. segun la Extravag. 2. folio 104. y en la Extravag. 1. fol. 86. que prohiben votar à los Colegiales, aunque estén dentro de las veinte y cinco leguas, y yà el Vicario ausente fuera dellas, y aun desta prohibicion, no se hizo relacion à los Pontifices, ni de que se alteravan por las vltimas Constituciones, y Estatutos que se refirieron, para obtener la confirmacion de los Pontifices Clemente VIII. y Paulo V.

66 Dize el Monasterio de Lupiana en su Papel *num.* 91. y 92. que por la autoridad del Padre Fr. Ioseph de Siguen-

guenza *part.2.lib.2.cap.31.col.3.y cap. 33. col. 2.* se descubre, que esta Religion en el tiempo de Benedicto XIII. tenia veinte y tres, ò veinte y quatro Casas esparcidas por España con division, y sin Cabeza; y que intentando la vnion, resolvieron, con el exemplo de todas las Republicas, y modos de Govierno, y en particular con el de todas las Religiones, que entonces florecian en la Iglesia, pues todas tenian vna Cabeza, y Superior distinto, y de su propria cosecha. Ordenar vna peticion, suplicando à su Santidad les diesse forma de perfecta Republica, que se governasse con Pastor, que solo dependiesse de aquella Santa Silla, con las demàs facultades que gozan las Religiones de hazer sus Capitulos Generales, y ordenar Constituciones, y leyes, por auer experimentado en el discurso de quarẽta años ser muy dificil, como impossible, perseverar en el Instituto de San Geronimo, &c.

67 Y en quanto à esto, responde la Religion, valiendose dello; pues ha hecho la separacion por arreglarse à lo que hazen las demàs Religiones, segun la suplica que dize el Padre Siguenza que se hizo à su Santidad; y por ella tiene fundado Lupiana, que se govierna la gracia Apostolica, como se ha dicho suprà num.63.

68 Y en quanto supone Lupiana en dicho *num.* 92. que el Pontifice quiso, y dispuso, y diò por si Regla, y forma para que vn Prior fuesse General de la Religion, y que se le señalasse Monasterio donde huviesse de residir: es tan incierto, que ni en la suplica se contuvo, ni su Santidad lo concediò, como llevo fundado à num.63.

69 Y en quanto dize, que de quarenta y dos Electores, los treinta y cinco votaron por Fray Diego de Alarcòn, Prior de Lupiana, seis por Fray Alonso de Medina, Prior de Montamarta, y vno por el Vicario de Guadalupe (aunque no era Prior) Y que Fray Alonso de Medina dixo, conforme à esta eleccion, razon es sea preferido el Prior de Lupiana para General: y si todos vienen en que yo le nombre, y que todos los Priores de Lupiana, desde aora, y para siempre sean Generales, consintiendolo el Capitulo, y dandome poder de nuevo, lo pronunciare assi. Todo el Capitu-

tulo, Priores, y Procurados nemine dempto, vino en que se hiziesse el nombramiento de la Persona que se auia eligido en General, y que fuessen perpetuamente Generales los Priores de Lupiana, y de nuevo davan poder para ello à dicho Padre Fray Alonso de Medina. Y aceptòlo, y pronunciò la eleccion con todas las solemnidades del derecho: fue estremada la alegria, y regocijo de todos, hechādo bien de vèr en la persona del Electo, que auia sido negocio del Cielo, y de la mano de Dios, &c. Todas estas palabras del Padre Siguenza pone Lupiana en su Papel *num.92.*

70 Responde la Religion, valiendose dellas mismas. *Lo primero,* que votaron los Priores, y Procuradores: y esto es lo que oy ha resuelto, restituyēdose al antiguo, y originario ser. *Lo segundo.* que se votò por el Vicario de Guadalupe, que no era Prior; y admitiendose este voto, solo se tratô de la preferencia de Votos, no de nulidad, por oponerse à la Bula de Benedicto XIII. si arreglandose à ella, por las palabras: *Vnum ex Prioribus, seù Fratribus,* que llevò ponderadas *num.30. Lo tercero,* que aunque todo el Capitulo de Priores, y Procuradores dieron poder à Fr. Alonso de Medina, para que hiziesse dos cosas; vna, que pronunciasse el nombramiento de General; otrà, que fuessen perpetuamente Generales los Priores de Lupiana: no dize, que pronunció mas que la vna, que es la eleccion en la persona del Electo; y para ella, dize fue el regocijo como negocio del Cielo, y de la mano de Dios. Pero en quanto â que fuessen Generales los Priores de Lupiana, no dize que pronunciasse cosa alguna, ni que sobre ella huviesse regocijo, ni se tuviesse por negocio del Cielo, ni de la mano de Dios; ni podia ser esto, porque ni el Papa lo mandava, y se oponia à su mente; pues fue (segun la suplica que hizo la Religion, y queda ponderada num.63.) querer eximirla de la Iurisdicion Ordinaria, y dar la facultad para elegir Cabeza, y hazer Estatutos, y Leyes como las demàs Religiones, sin especificar ninguna; y casi todas ellas eligian, y eligen Generales libremente, sin vnion à ninguna cosa, ni restriccion à los Vocales de vna Comunidad particular; y porque el moverse la Religion à querer que fuessen Generales los Prio-

Priores de Lupiana, no naciò de ella, ni de su impulso, ni deliberacion, si de la introduccion sugestiva, y propuesta que hizo Fray Alonso de Medina, à tiempo que ya auia manifestado el mayor numero de Votos que tenia el Prior de Lupiana para General; cuya persona tratò de agradar, y con cuya presencia no dexò libertad para deliberar; y assi saliò ello, pues no dize se regocijasse, ni que se atreviesse à pronunciarlo, en virtud del poder que le dieron: de que se infiere, que devió de suceder lo que dize Seneca en sus Proverb. lit. A. vers. *Ad pænitendum properat citò qui iudicat.* Hallaria el Padre Fray Alonso arrepentimiento de la Religiō, y no buena coyuntura, ni ocasion, y se detuvo en pronunciar; y despues lo dispondrian él, y el Padre Prior de Lupiana, como General, y Iuez Superior de todos; que es lo que se compadece con el Compendio de los Privilegios, y notê num. manifestando el sentido de la diccion, *& in posterum*, como exclusiva, de que en aquel Capitulo General se hiziesse la vnion del Generalato al Priorato de Lupiana; ni la Constitucion primera, que la refiere. *Lo quarto*, que para vn negocio tan grave, y de tanto perjuizio de las Casas, y de sus Hijos, bastò el poder que llevauan de ellas los Priores, y Procuradores, y los de Lupiana; y los mismos poderes se dân oy, y con ellos han consentido la separacion.

71 Prosigue Lupiana desde el *num.* 94. hasta el 102. de su Papel, diziendo, y fundando, que no es lo mismo para la revocacion de vna simple Cōstitucion, que por si haze vn Capitulo, que la sobre que se discurre hecha, y ordenada por el mismo Pontifice; dando forma para que vn Prior fuesse General, que se le señalasse Monasterio donde auia de viuir, y que se hiziessen Estatutos; y que con esta facultad se hizo el Capitulo, y la Constitucion primera, como Delegados, y Executores de la Sede Apostolica, y con autoridad Pontificia; y que assi obrò el Capitulo con Iurisdiccion Delegada, y no Ordinaria; y q̃ no se pudo alterar lo que entonces se hizo, porque consumieron su facultad, y no les quedò potestad para hazer cosa alguna, ò contraria, ò diversa en ningun tiempo. Valese del cap. *Cum aliquibus de*

res-

rescriptis in 6. cap *hi qui*, & cap. *Si Apostolicæ de præbend. in 6.* cap. *in litteris, 6. de officio delegat.* leg. *Boues*, §. *hoc sermone, ff. de verb. signif.* Rota *decis.* 1. *de præbend. in antiquis*, Bald. *in leg. Vnum ex familia*, §. *Si de falcidia, ff. delegat.* 2. Solorzan. *de iure Indiar. tom.* 2. *lib.* 2. *cap.* 4. *num.* 24. August. Barbos. *de potest. Episc. aleg.* 92. *num.* 9. D. Luca *de Iurisdict. discurs.* 85. *num.* 11. y otros.

72 Responde la Religion, que todas estas consideraciones, y Doctrinas, son en su favor; porq̃ no siendo cierto el hecho que supone San Bartolomé; y siendo el cierto, y verdadero, que en el primero Capitulo General que se celebrò en Guadalupe, no se hizo la Constitucion primera; si mucho despues, como queda probado, quien contravino â la Bula de Benedicto XIII. fueron los Capitulos siguientes, despues del primero, sin poderlo hazer como Delegados, porque la Delagacion se consumió, y acabò en el primero Capitulo General, segun las doctrinas de Lupiana. Y quanto se obrò despues, no pudo ser, sino es por la Iurisdiccien Ordinaria, en la qual reside la potestad de revocar lo obrado por ella, como se prueba tambien de los Autores que refiere Lupiana, y de la doctrina de Bartulo, y otros, que referì suprâ num. 45. y mas quando se opusieron â quitar el voto â los Priores, y Procuradores de la Religiõ; que con clara especialidad quiso el Pontifice que tuviessen. Y aviendo concedido assimismo el Pontifice facultad à la Religion, para que hiziesse Capitulos Generales, Constituciones, y Estatutos, la concediò la Iurisdiccion Ordinaria, para que obrassen en lo no expressado, ni especificado por el Papa con esta Iurisdiccion Ordinaria, y todas las qualidades de ella; revocando, y alterando sus Constituciones, y Estatuos, segun lo tienen las demàs Religiones, y se ha hecho, y haze por todas, y por esta, segun la disposicion de el derecho Comun, y segun la distincion de Bartulo, y los demàs Autores referidos en dicho num. 46.

73 Dize Lupiana, desde el *num.* 103. hasta el 112. de su Papel, que la autoridad de Fray Geronimo Garcia en la Politica Regular *tom.* 1. *tract.* 7. *difficult.* 1. *dud.* 6. es à su favor, porque en lo general conviene con las limitaciones

que

que tiene propuestas. Y porque la Bula en que se funda, para que esta Religion de San Geronimo pueda revocar sus Constituciones de la Santidad de Paulo III. se limitò al caso especial de las herencias abintestato, y que tiene la clausula *hac vice*, y infiere vna suplica à la letra, hasta el *fiat vt petitur* del Pontifice.

74 Responde la Religion, que la autoridad del Padre Garcia no se excluye de ser à su favor, porque convenga en lo substancial de las siete limitaciones de la Regla general, en que funda esta, y todas las demàs Religiones para hazer Estatutos, y Constituciones, alterarlas, mudarlas, y revocarlas quando sea conveniente. Porque yâ queda fundado y hecho evidencia, que ninguna de las siete limitaciones se aplican en el hecho contra la Religion, si contra Lupiana por oponerse à la Bula de Benedicto XIII. y à lo que, sin exceder della, se obrò en el primero Capitulo General. Y en quanto à la suplica que se infiere hasta el *fiat vt petitur* de Paulo III. se responde, que esta Bula, ni la suplica, ni la resolucion, ni la clausula *hac vice*, se ha presentado, ni visto original, con que no se puede hazer juizio verdadero contra el sentir del Padre Garcia.

75 Y quando sin perjuizio de la verdad fuesse cierto todo el tenor de la Bula, que por Lupiana se infiere de él mismo, saca la Religion motivos muy grandes, que califican su potestad ordinaria derogatoria de sus Estatutos, y Constituciones.

76 Porque no solamente parece que se suplicô al Põtifice la confirmacion del Estatuto de las herencias abintestato, sino que declarasse, que auia podido licitamente revocar el antiguo, y todos los demàs Estatutos de la Religion, limitarlos, renovarlos, y alterarlos, y innovarlos, y nuevamente estatuirlos, libre, y licitamente, no obstante las Constituciones, y ordinaciones Apostolicas, y de la Orden, y Monasterios, Estatutos, y costumbres, rovorados por juramento, y no obstante qualesquiera Privilegios, Indultos, y Letras Apostolicas, cuyos tenores se dàn por insertos *de verbo ad verbum*, ibi: *Suplicat humiliter sanctitate vestræ dictus Orator quatenus in præmissis oportune prouidentes, ac quie-*

quieti , & paci timoratarum concientiarum consulentes Statutum prædictum approbare, & confirmare supplereque omnes , & singulos tam iuris, quam facti defectus, si qui forsan interuenerint in eodem, ac debita firmitate robur obtinere , & donec Capitulum Generale eiusdem Ordinis , illud duxerit reuocandum, vel limitandum, aut alterandum inviolabiliter cum omnibus tamen limitationis, modificationibus, ac conditionibus , obseruare debere , ac eosdem Priores, & Procuratores in eodem Capitulo congregatos, quoties congregari contingerit, illud cum omnibus, & suis modificationibus, & limitationibus obseruare facere , ac iuxta eorum Priuilegia huiusmodi illud, sicuti alia eiusdem Ordinis statuta, limitare, reuocare, alterare, innouare, & iterum condere, libere, & licitè valuisse, & potuisse, ac valere, ac posse decernere , & declarare dignemini de gratia speciali, non obstantibus præmissis , ac Constitutionibus, & ordinationibus Apostolicis , necnon Ordinis, & Monasteriorum prædictorum, etiam iuramentò roboratis, & statutis, & consuetudinibus, Preuilegijs quoque, & indultis, ac literis Apostolicis, quibus istorum omnium tenores præsentibus pro sufficienter expressis, ac de verbo ad verbum insertis haberi , ac in toto, vel in parte inseri posse decernens, quatenus obstent , ac vice latissimè derogare placeat , cæterisque contrarijs quibuscumque cum clausulis oportunis, & consuetis. Fiat vt petitur.

77 Destas palabras se viene en perfecto conocimiento, que la suplica fue para las dos cosas referidas , ibi : *Huiusmodi illud sicuti alia eiusdem Ordinis statuta limitare, &c.* & posteà, ibi: *Declarare dignemini de gratia speciali.* Y siguiendose despues, *fiat vt petitur*, esta concessiō es tan amplia como la suplica; y si por ella se ha de governar , como el contrario se funda, *num.* 110. ex cap. *inter dilectos , & ibi Gloss. in verbo petitionis, de rescriptis*, cap. *Mādatum eod. tit.* & alijs Felin. ex cap. *Sedes eodem tit. à num.* 1. no tiene duda la concession en ambas cosas.

78 Vltrà, porque quando se pide vna cosa especial, y otra general, no se hallarà Autor que diga , que la generalidad se restrige à la especialidad , porq̄ se siguiera ser ocioso el pedir lo general contra el text. in cap. *Si Papa, de Preuileg. in 6*. ibi: *Cum verba aliquid operari debeant.* Y assi dizen los Autores, que en contrario se refieren , que las palabras generales

nerales lo comprehenden todo, y no dexan cosa ninguna intacta; de qualquiera especie, y calidad que sea, aunque aya mayor razon en vna especie, ò en vn caso que en otro: muchos Autores refiere Don Iuan del Castillo, citado por Lupiana *lib.4.conict.cap.41.à num.10.* y en el *num.24.* dize, que quando el genero, y la especie no son contrarias, ô quando el genero, y la especie se refieren para diversos fines, ó quando el genero se pone por palabras dispositivas, no se restringe lo general por lo especial, ibi: *Clausula enim generalis in medio posita restringatur ad specialitatem præcedentem subsequentem, id tamen non procedit quando genus, & species non sunt contrariè, vel vbi genus, & species referuntur ad diversos fines, & num.25.* ibi: *Generalis dispositio post enumerationem alicuius speciei, includat etiam alias species separatas,* & num.28. *in fin.* ibi: *Sextò limitta, quod generi per speciem non derogatur, quando genus exprimitur per verbam dispositiua,* & num.83. ibi: *Prima est quando verbum denotat genus, & etiam communicatur vni speciei; & sic accipitur in genere, & in specie: sumitur etenim in genere etiam in materia odiosa.* Y assi dize Alexandro Raudense *de Analog. lib. 1. cap. 17. num. 37.* que el genero en este caso, se tiene por especie.

79 De que se descubre otro motivo grande á favor de la Religion, y contra Lupiana; porque auiendo declarado el Pontifice Paulo III. que la Religion ha podido, y puede alterar, y limitar sus Estatutos: y siguiendose despues la clausula: *Non obstantibus præmissis, ac Constitutionibus, ordinationibus Apostilciis, necnon Ordinis, & Monasteriorũ prædictorum, etiam iuramento roboratis, statutis, & consuetudibus, &c.* se le dió facultad para auer podido alterar, y innovar la Constitucion primera, y otras, aunque estuvieran hechas con autoridad Apostòlica, y confirmacion Pontificia, y acompañadas con costumbres, y roboradas con juramento; porque la clausula *non obstantibus*, tiene tal fuerza, y eficazia, que quita todas las cosas que se opongan à la disposicion, y la puedan obstar, cap. *Cum aliquibus, de rescriptis in 6.* cap. *fin. de sentent. excommunicat. in 6.* Rebuf. *in praxi tit. de Forma nouæ prous, verb. Non obstantibus*, Estafileo *de litteris gratiæ, tit. de via, & effect. clauf.*

§. *de clausula non obstantiarum*, Marta *de Clauf. part. 1. clauf. 79. num. 1.* Rota Fenesparin. *decis. 506. part. 1. recent. num. 5.* Teod. de Rubeis *in singular Rotæ tom. 2. part. 4. clauf. 496. num. 2. 3. & 5.* Barbos. *de Clausul. claus. non obstantibus, 82. à num. 4.* Prospero Fagnan. *in cap. ex parte, de Capell. Monachor. num. 3. versic. de propterea.* Y juntandose con la clausula *quorum tenores, &c.* que tambien tiene esta Bula de Paulo III. tiene tanta fuerza, que basta para derogar qualquiera Ley, ò Constitucion, aunque tenga clausula derogatoria de rescriptos posteriores; porque de otra forma fuera quitar la potestad al Papa con ilicito sentido, cap. *Non nulli de rescriptis*, & in eo Felinus *num. 2. & 6.* cap. *Quia sæpè de electione*, cap. *Vt officium de hæret.* Romano *cons. 327. num. 8.* Federico de Senis *cons. 47. incipit habita super casum, num. 2.* Fagnano *in cap. Non nulli, de rescriptis, num. 48.* ibi: *Quorum tenores: vel ex certà scientia deregatur contrarijs Constitutionibus generalibus, etiam habentibus clausulam derogatoriam ad rescripta: ita per Constitutionem Generalem habentem aliquam ex prædictis clausulis derogatur contrarijs Preuilegijs quamuis habeant clausulam derogatoriam ad sequentes contrarias dispositiones. Et posteà*, ibi: *Si diceremus inquit, quod generalis derogatio Preuilegiorum antecedentium non sufficeret, iam indifferenter auferetur Papæ potestas tollendi, & derogandis Preuilegijs derogatoris, quod nefas est sentire*, D. Card. Luc. *in disput. Albic. disput. 2. quæst. 9. num. 5.*

80 Dize Lupiana, que esta Bula de Paulo III. tiene la palabra *hac vice*, con que se conoce lo limitado de la concession *num. 110.* de su Papel in fine, y no lo funda.

81 Responde la Religion, que como esta palabra *hac vice* està puesta despues de las dos suplicas, especial, y general para poder derogar la Constitucion de las herencias, y los Estatutos de la Religion. Y assimismo, despues de las clausulas derogativas *non obstantibus*, y *quorũ tenores de gratia speciali*, y otras; pero inmediata â estas, es manifiesto, como se haze en todas las gracias, y leyes contrarias à otras, que la palabra *hac vice* se entiende siempre aplicada, y puesta, para que por esta vez, y gracia, no obsten â ella qualesquiera Privilegios, Estatutos, y costumbres. Pruebase cla-

claramente este sentido de las palabras anteriores, y posteriores, entre las quales se pone *hac vice*, ibi: *Quatenus obstent hac vice latissimè derogare placeat.* Luego por esta vez se derogava todo lo que obstaua á la gracia que se concediò, para que pudiesse tener entero, y perfecto cumplimiento. Y siendo la gracia, para que todas las vezes que se congregasse Capitulo General, pudiesse limitar, alterar, y innovar el Estatuto especificado, y los demàs de la Religion, ibi: *Ac eosdem Priores, & Procuratores in eorum Capitulo congregatos quoties congregari contingerit, illud sicuti alia eiusdem Ordinis statuta limitare, renouare, alterare, &c.* no pudiera tener efecto la gracia con el *fiat vt petitur*, si fuera limitada, *pro hac vice.*

82 Prosigue Lupiana en el *num.* 111. diziendo, que la suplica que se hizo à la Santidad de Paulo III. fue para derogar el dicho Estatuto, segun los Privilegios Apostolicos de la Orden, se lo concedian, ibi: *Iuxta eorum Preuilegia huiusmodi illud, sicuti alia eiusdem Ordinis statuta limitare, &c.* Y que esta asercion no probava que tuviesse tales Privilegios la Religiõ, ex cap. *Si Papa de Priuilegijs in* 6. Clement. *Si Summus Pontif. de sentent. excommunicat.* y el *consej.* 180. de Ludovico Romano.

83 Respondese con la distincion que haze text. in dict. cap. *Si Papa* 10. *de Preuileg. in* 6. conviene à saber, ò el Privilegio Pontificio se funda principalmente sobre la materia que se concede, ò no se funda principalmente en ella, ò en otra para la concesion del Privilegio. Si se funda, se prueba plenamente lo que se relaciona al Papa; sino se funda principalmente, no se prueba, ibi: *Si Papa in aliquo Priuilegio, vel scriptura non facta principaliter, super donatione, vel sententia exemptionis, seù libertatis, vel similia verba narret, non propter a illius Ecclesiæ exemptio est probata nisi de libertate aliter doceatur si autem Ecclesiæ, vel Monasterio exemptionis Priuilegium concedendo, vel super ipsius exemptiones sententiando cum ipsius exemptionis negotio ageretur, asserat ipsam Ecclesiam fore exemptam, per hoc pleno debet exempta huiusmodi Ecclesiam iudicare.* Y passa, ibi: *Cum verba aliqui operari debeant.* Aun mas claro à nuestro intento es el text. in Clement.

ment. *Vnica de probat.* ibi: *Super quibus gratia vel intentio nostra fundatur fecisse narramus, censemus super sic narratis fidem plenariam adhibendam, volentes ad præterita, & pendentia, etiam per appellationem negotia hoc extendi.* De que infiere la Glossa, ibi: *Super verb. fecisse narramus,* otra distincion, *videlicèt,* ò lo que narra el Pontifice para fundar su gracia, es de hecho proprio suyo. Y en este caso prueba plenissimamente, ò es de hecho ageno: y en este caso prueba plenamente, pero admite prueba en contrario, ibi: *Ex his distingue narratiua rescriptorum Papalium: aut super his non fundatur intentio Papalis, & tunc, non probant, vt in Decretali si Papa aut fundatur, & tunc sub distingue: aut sunt de proprio facto, & faciunt plenissimã quæ perimi non potest: aut de alieno: & tũc faciunt plenã, sed perimi potest vt prædixi.* Esta Glos. siguen Roman. Ruin. Crauet. Ant. Gabr. y Mascard. y otros que refiere Barbos. *in eadem Clem.* 1. *de probat. num.* 6. & 7. & *magis ad rem.* Ioan. Gutier. *pract. quæst.* 17. *lib.* 3. *num.* 65. ibi: *Præterea, & 3. dicimus quod prædicta verba, etiãsi essent narratiua solum, plenè probarent; quia Princeps in sua cõfirmatione* (vt patet ex ea) *se fundat in prædictis verbis assertiuis.* Et postea, ibi: *Ideoque, neque de facto; neque de iure de illis refricari quæstio debet per text. cũ ibi notatis in Clem.* 1. *de probat. iuncto, cap. Si Papa de priuileg. in 6. Vbi habetur quod verba narratiua habẽt vim dispositionis, & veritatis, quando in illis fundatur intentio Papæ,* ex Iasson. Aimon Crauet, & Ioan. Garcia, & *num.* 6. ibi: *Fit igitur ex supradictis quod quando Legislator se fundat in verbis narratiuis ad dispositionem, tunc idem iudicamus de illis verbis narratiuis, ac si essent dispositiua, ex dict. Clement.* 1. & Mascard. *de probat. conclus.* 209. *numer.* 9. *Tunc autem dicitur intentio principis fundari super narratis, quando narrata habent se per modum causæ, ad id quod in literis continetur: vel quando sunt necessaria vel conferunt ad id, de quo agitur, vel super quo enuntiantur; & dicuntur emissa principaliter propter se, quando sunt fundamentum priuilegij, & concessionis, & super ipsis Princeps se fundet ad concedendum, id quod petitur, & num.* 64. ibi: *Cum enim verba enuntiatiua, sunt necessaria ad actum de quo agitur, & eius validitatem, tunc probant quoad illum actum,* ex Butrio, Felino, Decio, & Greg. Lop.

Apli-

84 Aplicando estas doctrinas al caso presente, son claramente à favor de la Religion; porque lo que se pidiò por ella à su Santidad, fue q̃ por gracia especial declarasse, que conforme à sus Priuilegios podia, y pudo alterar, y limitar el dicho Estatuto, como los demâs de la Orden, no obstāte qualesquiera Priuilegios, Costumbres, y Estatutos, &c. para aquietar sus conciencias, y las dudas que se ofrecian; y el Pontifice concediô lo que se pedia con el *fiat vt petitur*. Y respecto de que es impossible declarar los Priuilegios sin la vista, y conocimiento de ellos; no solo se funda la intencion del Pontifice, principalmente en el supuesto, y certeza dellos; sino que supone hecho proprio suyo, de su inspeccion, y conocimiento, para que pudiesse legitimamente entrar declarandolos, y assi estàn probados plenissimamente, con exclusion de prueba en contrario, quanto mas en la prueba plena que transfiere la carga de probar lo contrario en Lupiana, quien no lo ha hecho conforme à la Glossa seguida por todos in dict. Clem. 1. *de probat*.

85 Vltrà, porque los Priuilegios de la Religion son tan notorios, que tienen origen de la disposicion de derecho comun, el qual concede à todas las Religiones la Iurisdicion ordinaria legislatiua de hazer Estatutos, y derogarlos, como queda dicho, y fundè en el principal Papel, *punct*. 1. *à num*. 26. y como los derechos, y sus disposiciones se juzga à iure, que los Pontifices los tienen presentes, ex cap. 1. *de Constitut. in* 6. ibi: *Licet Romanus Pontifex, qui iura omnia in scrinio pectoris sui, censetur habere Constitutionem condendo posteriorem, Priorem quamuis de ipsa mentionem non facit, reuocare noscatur*, &c. Laym. *in cap. Nonnulli de rescript. num*. 39. ibi: *Quæ quidem ignorantia præsumi non potest de insertis in corpore iuris*. No se puede, sin nota de temeridad dezir, que el Pontifice no sabia de estos Priuilegios, ni testificaua de ellos.

86 Y porque se suelen elìdir con la cautela de las confirmaciones Apostolicas, derogatorias, especificas, y preceptiuas, y con costumbres, y otros medios, se pidiò por gracia especial, que se declarasse se podian reuocar, y alterar los Estatutos, aunque estuuiessen confirmados, y robo-

rados con todo esto, y el Papa lo concediò de gratia speciali: la qual obra, lo que no se podia alias de iure, leg. *Ius singulare, ff. de legib. l.* 1. *ff. ad municip.* cap. *Quæ à iure de regul. iuris in* 6. Glos. *in cap. præsenti*, §. *loca de præbend. in* 6. Euerard. *in locis comm. argument. locus ab speciali in princip.* Y assi resolviò la Rota coram Peña *decis.* 940. *num.* 11. *& decis.* 836. *num.* 2. que la subrogacion graciosa en los derechos del difunto, es gracia de *per se*, sin dependencia de la del difunto, ibi: *in dict. num.* 11. *Quia fuit responsum gratiam subrogationis, esse gratiam de per se quamuis desumatur ex dictis clausulis, & consequenter illius vigore posse age sine productione literarum prouisionis*, Manuel Rodriguez *quæst. regul. tom.* 1. *quæst.* 7. *art.* 1. ibi: *Non enim est ius commune, sed ius singulare; nam Priuilegium semper contra ius commune, aliquid operatur, ex leg. fin. Cod. de in offic. testament. leg. de eius, ff. de vsu. Cui est addendum, quod licèt non tribuat, aliquod aut præter ius communi, sufficit vt sit verum Priuilegium vt clarius, & facilius tribuat ius, quam illud, quod ius communi concedebat. Et sic Priuilegia hoc vltrà ius commune operatur, cap. Gratia, de rescriptis, lib.* 6. *Clement. gratia, eodem tit, Abbad. in cap.* 1. *num.* 1. *de commodat. Et hac ratione regulares à Sede Apostolica impetrarunt, quæ licèt nihil aliud concedant, quam id quod iure ipso communi poterant facere: hæc tamen Priuilegia operantur; vt faciliùs, & clarius ius habeant, & sic prouideatur ipsorum conscientijs timoratis, & litibus quæ super eorum dubia oriri possunt finis faciliùs detur, quod volunt Summi Pontifices maximè in causis Regularium obseruari.*

87 Vea, pues, Lupiana si pudiera la Religion, *facere magnum festum*, de la autoridad del Padre Garcia, y de la Bula de Paulo III. pues por ella se concede vna gracia tan especial para derogar Constituciones, aunque estén hechas, ò confirmadas con autoridad, y precepto Apostolico, y roboradas con costumbres, y juramentos, que hasta aora no he oìdo, ni visto en ningun Autor de los referidos, ni otros, que ninguna otra Religion tenga Bula, ni Privilegio igual.

88 Prosigue Lupiana desde el *num.* 114. hasta el 118. de su Papel, lo que empezò à discurrir desde el *num.* 51. hasta

ta el 56, y dize, que el Religioso que assistiò en su nombre, y llevò poder del Monasterio, aunque le llevasse general, para consentir la separacion, no pudo comprehender materia de tanta gravedad, enagenando, y abdicando de si lo que el Monasterio nunca imaginò, y que quedò revocado con la contradicion, y repugnancia del mismo Monasterio; y que aunque huviesse consentido, pudieran los Religiosos por si mesmos intentar la manutencion; porque es especie de enagenacion, comprehendida en la prohibicion de la Extravagante *ambitiosæ de rebus Eccl. siæ*. Y que bastava vno que contradixesse, y aun todos pueden venir contra su proprio hecho, y impugnarle. Valese de diversos textos, y de las autoridades de Valençuela *conf.* 186.*num.* 27. Larrea *aleg.* 8.*num.* 48. Solorzan. *de iure Indiar. lib.* 2.*cap.* 9.*num.* 51. & *cap.* 4.*num.* 24. D. Luca *de Iurisdict. discurs.* 48.*num.* 12. Posthio *de manut. obseru.* 52.*num.* 102. Panormitano *in cap. Constitutis, de electione, num.* 2. D. Luca *de Alienat. discurs.* 1.*num.* 18. Roxas *de incompatibilit. part.* 5.*cap.* 6.*num.* 111. y otros.

89 Responde la Religion, que estas proposiciones proceden en los Procuradores, à quienes se concede poder voluntario, & nullo iure cogente; pero no en los Procuradores, que han de intervenir, y ser admitidos en las Cortes Regulares, que son los Capitulos generales, con poderes bastantes para todo quanto se puede tratar, y resolver en ellos; y tan precisos, que han de tener el tenor de la ley Regular de la Constitucion quarta, ibi: *El tenor de aqueste poderio sea en la forma siguiente: Sepan todos, que en el Monasterio N. de la Diocesis de N. de la Orden de nuestro Padre San Geronimo à tantos dias de tal mes, año del Señor, &c. Todos, y cada vno de los Monges Professos, y de Orden Sacro del dicho Monasterio, establecemos, y ordenamos por nuestro Procurador, cierto, y especial à Fr. N. Preste, Diacono, ò Subdiacono del dicho Monasterio, para hazer, tratar, consentir, afirmar, contradezir, y REVOCAR todas, y cada vna de las cosas que fueren propuestas, dichas, y tratadas, para examinar, y difinir en el Capitulo General, que se ha de celebrar en este año presente en el Monasterio de San Bartolomè, por los Priores, y Monges de la dicha Orden, que*

per-

pertenecen, y pueden pertenecer en qualquiera manera al estado General, ò prouecho de toda la Orden, y para substituir otro Procurador Professo de nuestra Orden, y de Orden Sacro, quando quier que fuere menester, para todas las cosas sobredichas. E porque todas las sobredichas cosas son verdad; rogamos à los Frayles de Orden Sacro, cuyos nombres son de iuso escritos, que firmassen estas letras de sus nombres; y fezimoslas sellar con nuestro Sello Conventual; y los Priores, y Procuradores susodichos; ayan poderio de consentir, y contradezir en nombre de sus Monasterios en todas las cosas que se hablaren, trataren, ò mouieren en el Capitulo General, que pertenecen al estado comun de la Orden, è no ayan poderio los tales Procuradores de consentir que los Priorazgos puedan durar, por qualquiera manera que sea, mas de tres años, mas sean auisados por esse mesmo hecho por contradezidores verdaderos, està entendido auerles sido defendido expressamente.

90 Esta forma de poder, primero que se admita en el Capitulo General à los Procuradores que le llevan, se examinan por las dos personas que diputa el Padre General, y se declaran por bastantes; conforme à la anotacion à la Constitucion quarta; *versiculo antiguamente, folio 10.*

91 Porque en el caso de intervenir en el Capitulo General, como dize el Poder, para hazer tratar, consentir, afirmar, contradezir, y revocar, todas, y cada vna de las cosas que fueren propuestas, dichas, y tratadas, para examinar, y difinir; sin que aya materia ninguna especial sobre que caiga este Poder; y solo se limita en vn caso, que es, no consentir que los Priorazgos puedan durar mas que tres años. Ninguno de los textos, y Autores, que en contrario se refieren, hablan en los terminos proprios deste caso, sino quando se dá poder voluntario para cierta cosa con clausula general: la qual no se entiende para lo no imaginado, y inaudito, y de muy grave perjuizio: y quien ha tocado el punto de los poderes que se dàn para las Cortes, y Iuntas generales, en quienes reside la facultad de hazer leyes, y mirar por el bien comun; resuelven, que estos salen de los terminos de Procuradores, y se consideran como Iuezes de la causa publica, con amplissima, y no restricta potestad

tad para consentir las imposiciones de tributos, gavelas, y otros negocios, los mas arduos de las Coronas, como materia natural, frequente, y vsitada; abdicandoles, y quitandoles sus derechos, y possessiones â las Comunidades que los dàn, Gabriel Vazquez *cap.6.de testibus, dub. 5. num. 76. & 77.* Antunez de Portugal *de Donationib. Reg. part. 2. lib. 1. cap. 24. num. 96.* ibi : *Qua de causa dixit Gabriel Vazquez, quod Procuratores in commitijs constituuntur velut Iudices vt examinent publicam vtilitatem, subrogantur in locum Principis à quo eis committitur iustitia noui vectigalis examinanda.* Et posteâ, ibi : *Vt salus populi suprema lex sit, vt dixit Tullius lib. 3. de legibus: Qua propter in subditis naturalis inducitur obligatio, ratione vtilitatis, & necessitatis Reipublicæ vt ex Bald. in leg. ex hoc iure. ff. de Iust. & iure, num. 63. vers. 14. tradit. S. Felic. in dict. disput. de donat. num. 10.*

92 D. Crespi *obseruat. 12.* loquens de Procuratoribus comitiorum *à num. 1.* pone la forma de presentar, y examinar, y aprobar los poderes, como en esta Religion, y en el num. 4. dize, ibi : *Sed cum ad Principem expectet attendere pro Curiæ habilitatione, an habeant sufficiens mandatum Sindici, & pariter, an qui in Curis interueniunt, sint personæ legitimè, leg. hæc autem, 5. §. non defendi, ff. quibus ex caus. impossesj. eatur, & probat noster Belluga in specul. Princip. rubric. 7. in principio iussit in hoc casu Rex noster prædictos Sindicos non admiti, sed ab eo in continenti interdici donec ad omnia tractanda in Curia exhiberent sufficientem, & legitimam potestatem.*

93 Y en el num. 5. passa, y dize, ibi : *Ratio autem huius declarationis quoad primam partem in qua deciditur, non esse admitendos Sindicos, nisi à principio exhibeant potestatem sufficientem ad ea omnia quæ in curia conuocata tractanda sunt, & quouismodo in ea se possunt offerre, illa est, quia celebratio Curiarum indiuidua est, & Principi cui ius illam conuocandi soli pertinet in litteris conuocatorijs exprimit, vel generaliter, vel specialiter, vel aliqua in specie, & posteà ad omnia negotia in genere conuocat, debentque omnes qui ad eas conuocati sunt, vel sufficienti potestati muneri, vel contumaces reputari, facit elegans Ant. Fabri diffinitio in suo Cod. lib. 2. tit. 8. de Procuratorib. diffin. 25. Nec in arbitrio eorum, qui conuocantur remanere potest negotia*

diuidere, & ad aliqua, Sindicos cum sufficienti potestate mittere, & ad alia negare, id enim esset summam, & supremam Principis potestatem in Curis conuocandis, & celebrandis ledere, & vsurpare.

94 Y en el *num*, 7. pone la forma de poder; respecto de ser tan dificil el que las Ciudades concurran à dar su voto, y que en los Poderes no pueden reservarle ninguna cosa al Procurador, ni perturbarle con la reserva la libertad de votar, ibi: *Necessarium est; vt qui non possunt illicò ire (vt sunt Vniuersitates) Sindicos mittant cum illa eadem potestate, quam illæ si præsentes essent, haberent. Quia alias, in effectu, vt diximus, sua potestate Principem fraudarent; vel si aliqua sibi referendi reseruarent, ita vt non aliter Sindicos votum ferre sinerent; quam Vniuersitatis noua consultatione præcedente; quod quam absonum & à ratione alienum sit, res ipsa euidenter manifestat, admittere autem eos in aliquibus rebus tamquam præsentes, in alijs autem vt contumaces, in re sanè, quæ vniuersam Reipublicæ vtilitatem indiuiduam respicit, & in vnico, & indiuiduo solij celebritatis actu perficitur, absurdum sanè esset, & ridiculum, vt dixit Papinianus in leg. Titiæ 100. ff. de condit. & demonstrat.*

95 Y aun quando se le concediesse el Poder, como se concediò, conforme à la Constitucion 4. y secretamente huuiesse lleuado (que no lleuô el Procurador de Lupiana) facultad para no consentir en lo propuesto por la Religion cerca de la separacion, que se tuuo por bien vniuersal de ella, no auiendose manifestado, quedò firme el voto, y sin que se pueda contradezir por Lupiana, por las tres consideraciones que el mismo D. Crespì funda *à num.* 11. ibi: Prima, *quia huiusmodi secretæ Instructiones non eo tendunt vt potestatem, & facultatem in procurationis instrumento concessam auferant, sed vt Procuratorem sibi commissa, iuxta, mandantium, & constituentium sensum, & intellectum dirigat, ita vt non concedant, quæ statui publico ipsi non conuenire existimant, vel Vniuersitati aliquod præiudicium inferre, quemadmodum enim, si tota Vniuersitas congregata interueniret præsens, posset ea ita dirigere, & suffragium, iuxta proprium dictamen ferre. Ita & Sindicis posse, quæ sibi bene visa sint, præscribere, pertinent enim hæc*

ad

ad libertatem ferendi votum, quæ semper omnibus conseruanda est. Secunda; *quia etiam si animus constituentium esset in istis secretis instructionibus, limitare potestatem concessam in procurationis instrumento: eis non obstantibus, poterit sindicus concedere, & consentire in his, quæ à Rege proponantur prout Sindico videbitur, & si contra Instructiones expressas, quia ille semper habent illam tacitam conditionem, nisi aliud vel ratio vel vtilitas publica, vel moræ periculum suadeant, ex leg. si hominem 30. ff. mandati, & etiam si in iuste aliquid, contra secretas Instructiones faceret, illud validum esset; sibi enim debent imputare constituentes, qui eum negotijs præposuerunt, qui iusa sibi data, non seruauerit ex leg. 3. de publican. §. fin. instit. de obligat. quæ quasi ex delict. quemadmodum de pro Regibus non seruantibus secretas Instructiones dici solet, quorum facta rata erunt, si ad ea in titulis suis habeant sufficientem potestatem, licet possint ipsi à Principe puniri,* ex Ramirez, Ponte, Mastrillo, & Solorzano. Y en la tercera dize, *num.* 14. que no se manifestaron las Instrucciones, para que se pudiesse dezir estaua limitado el poderio del Procurador. Y no aviendo en nuestro caso sino es solo el Poder cõforme à la Constitucion 4. ex abundanti, queda calificado el consentimiento del Monasterio de Lupiana, mediante la persona de su Procurador.

96 Y este consentimiento vna vez dado, se hizo ley priuatiua para que el Monasterio de San Bartolomé no pueda reclamar dél, vt probat Pareja *de instrument. edict. tit. 6. resol. 3. num.* 142. en caso semejante, ibi: *Prædictæ supplicationis tenorem obseruandum in Regnis Castellæ, & Legionis pro quibus Procuratores in Curijs vocem suam præstant, nam licet ex ea non fuerit lex confecta, neque inserta in corpore nostri iuris, & c. vtique lex priuata appellatior.* & plures refert.

97 De que tambien procede, que auiendo consentido el Procurador, y Prior de Lupiana, antes de auer reclamacion, ni impugnacion de su Monasterio, quando llegaron à contradezir, *erat iam res non integra*, en cuyo tiempo es de ningun valor la contradicion, como dixe, y fundé en el Papel principal *num.* 77.

98 Vltrà, porque en fuerza del poder que inserta la Constitucion quarta, se han hecho, y revocado tantas Cõsti-

tituciones, y Extravagantes, como resulta del libro dellas: y lo que mas es, y en proprios terminos, que para hazer la Constitucion primera, se revocò el Estatuto del *año de* 1418. quitando, y abdicando á cada vno de los Monasterios los dos Votos de Prior, y Procurador para la eleccion de General que tenian, y les auia dado la Bula de Benedicto XIII. y si para esto quiere Lupiana que sea el poder bastante, es preciso que quiere que sea para el caso presente; y sino, incurrirá en vna grande iniquidad, que es lo que dixo el Consulto en terminos de mandatos, in leg. 3. §. *fin. ff. mandati*, ibi: *Namque iniqum est, non esse mihi cum illo actionem si nollit: illi vero si velit mecum esse.*

99 De que resulta ser esta materia frequente, y no insolita; y asimismo por auer sido sin licencia Apostolica, ni con informacion de vtilidad, ni otros requisitos de la Extravagante *ambitiosæ de rebus Ecclesiæ non alienandis.* Tampoco se puede aplicar para lo que aora se haze, en continuacion de lo que se ha practicado, y acostumbrado, como resuelve el señor Cardenal Luca *de alienat. & contract. prohib. discurs. 1. num. 126. 129. & 142.* donde se ponen las limitaciones de la Extravag. referida: *De rebus solitis alienari, & quando Prælatus, vel Rector, vel Tutor recognoscunt veritatem, & bonam fidem, & quando Ecclesiæ relicta sunt bona cum onere ad certum tempus, vel cum certa conditione restituendi, siuè quando bona subiecta sunt retractu legali, vel conuentionali*, que es aplicable al caso presente, en que el derecho de San Bartolomê siempre ha sido revocable, y sugeto à la revocacion por ley posterior de la Religion, *& quando agitur de re inter Clericos, & Ministros eiusdem Ecclesiæ*, como refiere el mismo señor Luc. *in tract. de Canonic. discurs. 30. num. 19. in fin.* *Quia tùnc nullum præiuditium generatur Ecclesiæ cuius nihil refert an vnus, vel alter ex eius seruientibus, aut Ministris plus participet.* Y es tambien aplicable â nuestro caso, porque *agitur de re Religionis*, que se ha de distribuir entre vnos Monges, ù otros, ò entre vnos Monasterios, ú otros, y siempre se queda en la Religion, y mas quando la Religion se restituye à su antiguo, y primero estado, ex Felino *in cap. Cum omnes, de constitut. num. 8. vers. 3.* ibi: *Tertio* pro-

probatur ex text. in cap. Cum Apostolica, vers. In reuocatione de his quæ fiunt à Prælato, vbi solemnitas consensus Capituli necessaria in alienatione rerum Ecclesiæ non requeritur in actu per quem res Ecclesiæ reuertitur ad naturam suam, ex Ioan. Andr. à que se llega ser materia inaudita; que en esta, y otras Religiones se ayan tenido estos puntos por de la *Extrauag. ambitiosæ*; y asi se vên sin su formalidad quantos casos se han ofrecido, y refieren los Autores, que en proprios terminos se han alegado en los papeles deste negocio: contentandose todos, ò con la facultad de derecho, ò con las licencias, y Privilegios Pontificios, concedidos â las Religiones, para hazer Constituciones de nuevo, y revocarlas conforme les pareciere mas conveniente, por bien, y quietud vniuersal de ellas.

100 Prosigue Lupiana desde el *num.* 119. hasta el fin de su Papel, diziendo, y fundando, que lo que ha hecho la Religion, es vna nouedad, que no se ha visto 270. años ha, y que es digno de reprehension, de su motiuo con ella fomentar inconuenientes, y escandalos; y mas quando se abroga vna ley fundamental de vna Religion antiquissima: y que aunque no se niega lo possible de mudar las leyes en quien tiene potestad, es necessario justa causa, y graue que compense, y auentaje à los daños que la misma mudança ocasiona; y que si huuiere duda, es mejor conseruar la antigua, y lo contrario seria pecado: y que pensar que se ha mudado el estado, y ser de esta Religion, fuera desacierto grande: y dezir, que la Constitucion en su principio fue errada, fuera culpable; y que para mudar vna ley, es menester grande consideracion, y deliberacion: pruebalo con las autoridades de San Agustin *Epist.* 118. *cap.* 5. Santo Tomàs, que refiere Soto *de iust. & iur. lib.* 1. *quæst.* 7. Aristot. *lib. 2. politic. cap. de Polyt. Hippodam.* Tacito *lib.* 14. *annal. leg.* 2. *ff. de constit. Princip.* cap. *Dilecto de consanguin. & affinit.* cap. *Non debet eodem titul.* Suarez *de leg. lib. 6. cap.* 25. *num.* 4. & 9. Couarr. *in cap. Alma mater part.* 2. §. 1. *num.* 2. Fermosino *ad rubric. de Constitutionib. cap.* 2. *glos.* 1. Solorzano *de iure Indiar. lib.* 1. *cap.* 4. *num.* 69. Fagnan. & *DD. in cap. cum dilectus de consuet.* y otros.

101 Responde la Religion, valiendose destas autoridades, porque en ellas se funda la possibilidad de mudar las leyes con justa causa, y con todo acuerdo, y experiencia experimentada por largo tiempo, que son los motiuos que dixe, y fundé en el Papel principal *num.26.& 45. cum sequent.* donde se ponen los daños, è inconuenientes experimentados: y los prouechos que se siguen à la Religion, calificados, y aprobados por bastantes, por decisiones de Rota en casos semejantes à este, præcipuê *num.64.65.66.& 67.* y esto no es calificar por errada la Constitucion en su tiẽpo, si que por aumento de la Religion, y auerla puesto en estado lamentable, por el modo de eligir General, haziendose tan soberanos los Vocales, è Hijos de San Bartolomé, que han llegado à dominar dispoticamente, y con arbitrio desordenado, en Monasterios, bienes, y en todos los Monges de la Religion, aun los mas graues Sugetos. Y si la Religion como Madre no callara los casos indiuiduos, que han sucedido hasta la Separacion, fuera dar materia muy escandalosa à los Tribunales, y à los que lo llegaran à entender, y saber: y no se puede escusar manifestar al mũdo, que por el interès, y dominacion ambiciosa sus indiuiduos particulares de San Bartolomé de Lupiana, sin embargo de deber ser Hijos de obediencia, y venerar la resolucion tan conforme de su Madre la Religion, en que han concurrido quinze Votos de San Bartolomé, se oponen à ella, no pudiendo conformarse con la Regla essencial de pobreza, humildad, y obediencia, ni considerar, que donde ay muchos consejos està la salud, conforme al lugar de los Prouerbios, *cap.24.* ibi: *Vbi multa sunt consilia ibi salus*, y que estos consejos se buscaron, y se dieron entre, y por todos los Hijos de la Religion, y de San Bartolomé, y se hallò en todos nemine discrepante, la salud publica de la Religion; y este es el que se llama prudente juizio, ê integro, in cap. *Prudentiam de offic. delegat.* ibi: *Cum integrum, sit iudicium quod plurimorum sententijs confirmatur.* Y en las materias de Elecciones *plurimorum consilia sunt requirenda iuxta optimũ textũ in cap. obeuntibus 63. dist.* y debieran aquietarse cõ el precepto del Espiritu Santo en el cap. 6. *Prouerb. Et ne dimittas legẽ*

Ma-

Matris: tuæ liga ea in corde tuo iugiter, & circunda gutturi tuo cum ambulaueris gradiantur tecum, cum dormieris custodiant te, & vigilans loquere cum eis, quia mandatum lucerna est, & lex lux, & via vitæ increpatio disciplinæ. Y mas quando en la separacion quedan tan iguales, que sin ninguna dissonancia se le dexa al Monasterio de Lupiana el Voto electiuo, mediante las Personas de su Prior, y Procurador representandole en virtud de su Poder, y el passiuo, sin ninguna discrepancia; y en todo queda igual con todos los Monasterios, y Religiosos.

102 De que se infiere respuesta à los casos diferentes que se proponen del Padre Siguenza, *lib.* 1. *cap.* 43. *fol.* 243. que dize sucedieron en el año de 1576. en el tiempo del señor Rey Felipe II. como refiere Lupiana en su Papel *num.* 133. y 134. Porq̃ demas de auerse passado 108. años, en los quales se han experimentado muchos mayores daños que entonces. Se halla, que en aquel tiempo no solo no se juntò Capitulo General para tratarlo, conferirlo, y resolverlo, sino que como refiere Lupiana, lo mouia solo vn Frayle de Iuste, que servia de Faraute, y de Notario, y traìa engañado al viejo Fray Geronimo de Alauiano: y sin embargo las razones que entonces auia, mouieron al Rey, y à su Embaxador, y al señor Nuncio, que entonces era, y à otros personages, y de dentro de la Religion las personas mas graues, como fueron dicho Padre Alauiano, que auia sido General de la Religion, y el Padre Fray Iuan de Regla, Confessor que fue del señor Emperador, y Rey Carlos V. cuya Magestad Cesarea le eligiò para assistir al Santo Concilio de Trento; Fray Francisco de Villalva, Predicador del señor Rey Felipe II. Fray Iuan de Colmenar, Prior de San Lorenço el Real, y Fray Francisco de la Serena, Prior de Talauera, personas que dize el mismo Fray Ioseph de Siguença en el mismo fol. 223. ibi: *Religiosos todos de tãta prudencia, y de tan santo zelo, que quando en este vltimo, ò en otros algunos, que andauan de secreto, se pudiesse poner alguna nota, ò de ambicion, ò menos assiento de juizio, ò madureza, en los otros seria ya atreuimiento, porque tenian probado con el discurso de sus vidas ser hombres desinteressados, deseosos del bien comun, y del aumento de la Orden.*

103 Y para que se vea la diversidad de lo que en el tiempo del señor Felipe Segundo, se intentò, à lo que oy se ha resuelto, por todo el Capitulo General, *nemine discrepante*, y por todos los Religiosos de la Religion, menos algunos particulares de Lupiana, me valgo de las palabras que pone en su Papel *dict. num.* 133. ibi: *Que el General no fuesse elegido por los Religiosos de San Bartolomè, sino por toda la Orden, ni tuviesse alli su assiento, sino que anduviesse por toda la Orden; y que todos los Priores de las Casas, vacassen en el Capitulo General, y alli fuessen proveìdos los Conventos de Prelados.* Porque en ellas se manifiesta, que el punto de que los Priores de Casas vacassen en el Capitulo General, y alli fuessen proveìdos los Conventos de Prelados, era tan perjudicial como ofensivo, y opuesto à la disposicion de derecho Comun, porque se quitava del todo el Voto electivo à los hijos de cada vno de los Conventos. Y en quanto à que vacassen en el Capitulo General, y se proveyessen en êl, se oponia á la Bula fundamental de la fundacion de esta Religiõ del Papa Gregorio XI. de que testifica la Constitucion segunda. fol. 3. de las Constituciones desta Orden (y esta, y todas las demàs que diò este Pontifice, se pueden llamar fundamentales; pero no la deste Pleyto, como ha supuesto Lupiana) y en nada desto se ha metido la Religion, y se queda con todo, como su fundamento. Y en quanto à que el General anduviesse por toda la Orden, tampoco se ha metido en ello, antes bien se ha hecho Estatuto, que estè en el Colegio de Avila, que no es Casa de Eleccion, donde no se puedẽ temer los inconvenientes sucedidos en Lupiana, como en Casa de Eleccion, ni en otras semejantes. Y en quanto à que el General fuesse eligido por toda la Orden, si en aquel tiempo no se huviera mezclado con cosas tan dañosas, y no fuera General Fray Iuan de Iuste, hijo de San Bartolomé, lo huvieran conseguido aun Religiosos particulares, sin auer juntado la Religion, ni auer dado su parecer conformes, solo con los inconvenientes, que hasta entonces se auian experimentado; qué serà oy con el discurso de mas de 108. años, que han passado, en que se han experimentado tantos, que ningun Voto dissentiò? y assi se ha-

ze evidencia, que en lugar del Destral, que dize el Padre Siguenza, se ha puesto vna columna para que no diera Lupiana con la Religion en tierra.

104 De que tambien se infiere respuesta al hecho que se refiere por Lupiana *en el num.* 142. de su Papel circà medium: supone, que en el *año de* 1641. venciô el punto de que los Difinidores nò reprobassen, sin causa por escrito, y que esperò la Religion que se viniesse de su Presidencia el señor Cardenal Nuncio, y que tomò ocasion el dia 28. de Abril de precisar al Convento à que cediesse el derecho de que el Difinitorio reprobasse al electo en General sin dàr causa; y que à la respuesta que diò el Monasterio, diziendo se remitiesse esta duda á la Congregacion de Regulares, el mismo dia saliò de golpe la resolucion de destruirlo todo, sin deliberacion, sin conocimiento, sin oìr, sino es acelerada, y atropelladamente. Porque si esta materia no estuviera tan tratada, y experimentada en sus daños, y no se huviera cōsiderado; y q̄ para resolverla, era necessario introducirla por el medio de la reprobacion, ni se huviera tocado este pūto, ni hecho la proposicion de la Separacion, ni todos huvierā venido en ella tan conformes, que ni la menor duda huvo, ni se propuso por los hijos de San Bartolomé; de que resultó estarlo todos deseando, como hambrientos del manà provechoso, y sabroso para el bien comun de la Religion. Y que no fue necessario mucho tiempo para la deliberaciō; y conocimiento, ni oír mas que el beneplacito de los hijos de San Bartolomé: y si esta se llama resolucion acelerada, y atropellada, se conoce que es para el interés, y fin que llevo ponderado de ser Religiosos particulares, dominantes, dispoticos de toda la Orden, cuya elevacion aman tanto, que los ciega à prorumpir semejantes vozes, contra vna resolucion comun consentida; y tan discurrida, y premeditada, como desde el tiempo del señor Rey Felipe II. en que se ha dicho se empezò â mover.

105 Y en quanto se supone, que se esperó que el señor Cardenal Nuncio se viniesse de su Presidencia, y se despidiesse del Capitulo General, y que tomò ocasion la Religiō de precisar al Convento à que cediesse el derecho que tenia

vencido desde el *año de* 641. para las reprobaciones del Difinitorio.

106 Se responde, que antes que se llegasse à la eleccion se diò peticion ante su Eminencia, para que mantuviesse al Difinitorio en la possession que tenia de reprobar sin propalar la causa; y su Eminencia mandò tocar à Capitulo, y juntar la Religion, y toda declarò, en presencia de su Eminencia, que este derecho le tenia el Difinitorio, y estava en possession dèl. Y su Eminencia passò à dàr traslado al Convento de Lupiana: el qual diò peticion formalmente, impugnando lo que la Religion auia declarado; pero rindiendose por aquella vez à que el Difinitorio aprobasse, ò reprobasse sin propalar la causa; y oìdas las partes, su Eminencia diò Auto, conservando ambas partes en sus possessiones, sin perjuizio de sus derechos, y mandó proceder à la eleccion; y assi consta por el processo.

107 Y por quedar este punto pendiente con la reserva de sin perjuizio de los derechos del Auto del señor Nuncio, y no auer consentido Lupiana, sino es por aquella vez, fue el motivo, para que yà hecho General, y teniendo Cabeza la Religion, se bolviesse á hablar del derecho del Difinitorio, para que no fuesse el escollo de los tropiezos, y discordias de todos los Capitulos Generales, y se necessitasse en cada vno de la providencia de vn Presidente, tan alto como vn señor Cardenal.

108 Y si Lupiana tuviera vencido este derecho, como supone, desde el *año de* 1641. ni se huviera rendido por peticion formal ante el señor Nuncio por esta vez, ni despues de auerse venido huviera condescendido en que la duda se remitiesse à la determinacion de la Sagrada Congregacion de Obispos, y Regulares; y siempre se huviera valido de mostrar la sentencia, y executoría, por la qual dize que venciò.

109 Y lo que ay en esta materia, es, que aviendo passado à hazer eleccion en la persona de Fray Luis de Aguilar, el Difinitorio, por Cedulas secretas de aprobo, y reprobo, le reprobò, y passaron à otra eleccion, y eligieron à Fray Iuan de San Ioseph; y auiendole reprobado en la misma

ma forma, apelaron, y pretendieron los Vocales de S. Bartolomé en el *año de* 1640. que la persona que ellos eligieron para General, no podia ser reprobada por el Difinitorio, sin propalar las causas juridicamente, sin embargo de la Constitucion setenta, fol. 139. in fine, ibi: *E despues que fuere celebrada la tal eleccion, sea examinada con diligencia por los Difinidores, è sea confirmada, ò infirmada de todos ellos, ò de la mayor parte dellos, segun conviniere: y si por ventura acaeciere de ser infirmada la eleccion, sea tornado à ella en la manera susodicha, tantas vezes, fasta que sea proveìdo de Prior Canonicamente.* Y en la Extravag. 1. fol. 2. ibi: *Rogamos, y amonestamos à los Padres Difinidores, que en la eleccion del General no confirmen, saluo à persona que sea suficiente para regir la Orden; cerca de lo qual estrechamente les encargamos sus conciencias*: se opuso la Religion en fuerza destas Constituciones, porque el encargar la conciencia, suponia el fuero interior, y excluya el exterior; y assimismo las palabras, segun conviniere, y la execucion de las que se siguẽ, se ha tornado à ella tantas vezes hasta la Canonica eleccion, y la practica que hasta entonces auia avido; y en esta discordia, tratandose el Pleyto en el Tribunal de la Nunciatura, renunciaron su derecho dichos Padres Aguilar, y San Ioseph; y assi solo se disputó de la tercera eleccion, que nueve Vocales que no auian apelado, hizieron con el Difinitorio, sobre si era atentada la eleccion tercera, hecha en el Padre Cordova, despues de la apelacion de treinta Vocales, que se presentaron en el Tribunal de la Nunciatura; y lo que se resolviò fue, dar por nula, y atentada la dicha eleccion de dicho Padre Cordova; y que en atencion deste atentado, y la renunciacion del Padre Aguilar, se passasse à nueva eleccion, y assi se determinò *en* 11. *de Febrero de* 1641. Refierelo puntualmente Barbosa *voto decis.* 39. *num. fin.*

110 Pero en quanto à las dos reprobaciones del Difinitorio del Padre Fray Luis de Aguilar, y Fray Iuan de San Ioseph, sin propalar las causas, no solo no huvo determinacion, pero ni se fijò el pie, como tambiẽ testifica el mismo Barbosa *dict. voto* 39. *num.* 10. ibi: *Tamen quia tam dictus Pater de Aguilar, quam Pater Ioannes de San Ioseph, cuicumque iu-*

iuri, eis in vim dictarum electionum quæsito, pro bono pacis, ac Religionis quieti renuntiarunt ideo tali determinationi non fixit pedem, sed Capitulum pro noua electione facienda, intra certum terminum congregari mandauit.

111 Despues desto que refiere Barbosa, passò mucho mas, porque la Religion apelò; y por no auerse otorgado la apelacion en el efecto suspensiuo, recurriò por via de fuerça al Consejo, y ganò Decreto del Rey para que se viesse por todo el Consejo pleno, y con efecto se viò por êl la fuerça; y no se votò; y se insinuò por parte de los Ministros, que esta materia se ajustasse, y con efecto se ajustò, y hizo escritura, con intervencion del señor Presidente de Castilla (quien firmó) y se resolvió por Concordia, que los Difinidores prosiguiessen su possession, aprobando, ò reprobãdo por cedulas secretas de aprobo, y reprobo, conforme à dichas Constituciones. Y con esta Concordia el mismo *año de* 641. se juntò la Comunidad de Lupiana, para hazer eleccion con los Difinidores. Y aviendo eligido los Vocales de Lupiana onze personas cada vna de por si, se las reprobò por cedulas secretas el Difinitorio, hasta que llegaron à la persona que les pareciò conveniente, que fue el Padre Fray Diego de Cazeres, Prior del Monasterio de nuestra Señora de la Victoria de Salamanca, todo en execucion de la Concordia; y para conservarse en la possesion inmemorial que tenia el Difinitorio, y assi se explicò, y consta del Acta Capitular de dicho año.

112 Y en el *año de* 1653. se bolviò á practicar esto, reprobando el Difinitorio por cedulas secretas de aprobo, y reprobo à la persona de vn Electo: y aunque recurrieron los Vocales de Lupiana al señor Nuncio, que entonces era, extrajudicialmente, y le lleuaron por Presidente del Capitulo, se sujetaron à la reprobacion, y passaron à nueua eleccion de otra diuersa persona, que fue el Padre Montealegre; y hallandole habil el Difinitorio, le aprobò, como tambien consta del Acta Capitular de dicho *año de* 1653.

113 Y sin embargo de ser este derecho tã sentado de la Religion, y su Difinitorio, en todos los Capitulos Generales posteriores han experimentado vozes tan dominatiuas de

de los Religiosos de Lupiana, queriendo quitarlo à la Religion, como otras muchas cosas, que estàn ponderadas en el primero Papel *Punto segundo*, que los ha obligado desde entonces hasta aora à discurrir, que para remedio de tantos daños, y disturbios, el medio vnico era la Separacion del Generalato, y que este le eligiesse la Religi on, y el Priorato de Lupiana sus Vocales, conforme à la disposicion de derecho comun; y por estàr esto tan maduro, con largas cōferencias, y tratados, vinieron todos en ello, y los hijos de San Bartolomé, que alli se hallaron al mismo instante que se echò la proposicion.

114 Hase reservado para lo vltimo el responder lo que en el Papel de Lupiana se pone por primero desde el *num.* 26. hasta el 56. en orden à fundar el atentado de lo obrado, y executado por el Capitulo General, en execuciō de la Constitucion de la Separacion. Y la manutenciō que dize le compete por la possession que tenia antes de ella. Porque como el atentado, y la manutencion dependen de ser valida, y justa, ò no la Constitucion de Separacion, ha parecido primero fundar, y assegurar lo valido, y justo en esta respuesta; y por consequencia se conocerà lo exclusiuo deste atentado, y manutencion.

115 Y estando, como queda hecha euidencia de la Potestad de la Religion para hazer Estatutos, y reuocarlos, y que se ha mouido por muchas, y justas causas del bien vniuersal della, con dilatada deliberacion, y acuerdo, y consentimiento de todos, y del Prior, y Procurador de Lupiana, y otros treze Religiosos suyos, que concurrieron con su Voto en el Capitulo General, como Iuezes desta Separacion, entra la conclusion de derecho, de que los Estatutos, y Leyes son executiuos por su naturaleza, como fundè en el Papel principal *num.* 79. y siendolo, no puede pedirse, ni concederse manutencion segun los textos, y autoridades puntuales, que tambien puse *num.* 84. & 85. ni pedirse, ni concederse el atentatado; porque este se endereza à quitar la execucion, mediante la apelacion en las causas que no son executiuas: pero no se introduxo el atentado para embarazar las execuciones legitimas; el text. es expresso in

cap. *Non solum de appellat. in* 6. ibi: *Exceptis casibus in quibus iura à post sententiam prohibent appellare.* Et ibi Glos. refert plures alios text. & casus Augustin Barbosa *in eodem, cap. Non solum, num.* 4. *&* 8. *& voto decis.* 51. *num.* 21. *&* 22. D. Covarr. *pract. cap.* 23. *num.* 4. Azeved. *in leg.* 2. *tit.* 13. *lib.* 4. *Recopil. à num.* 47.

116 Con que solo resta responder à la proposiciõ que funda Lupiana desde el *num.* 42. hasta el 49. diziendo, que aunque la Ley, y Estatuto sean executivos, es seguro principio, que compete manutencion à quien tenia possession anterior, y se opone contra la Ley, ò Estatuto, alegando su nulidad, hasta que por executoria se califique su valor. Valese dè la decision de Rota 41. *num.* 8. *part.* 2. *diuers.* y de la 50. *num.* 8. y de la 63. *num.* 3. *eadem part.* 2. y de la decis. 147. *num.* 8. & decis. 158. *num.* 8. *post tract. Posthi de manutenendo*, y de la decis. 646. *num.* 58. coram eodem Post. Loterio *de re benefic. lib.* 2. *quæst.* 45. *num.* 10. D. Cardin. Luca *de pens. discurs.* 22. *num.* 6.

117 Respondese, que las tres decisiones 41. 50. y 63. *part.* 2. *diuersor.* sobre vn mismo caso del Estatuto que se hizo por el Regimiento de la Ciudad de Bononia, prohibiẽdo, que ningun Ciudadano fuesse à moler à los Molinos que estavan construidos fuera de la Ciudad; y con la respuesta de vna, se cõprehendẽ todas; y que en este caso se cõcediò la manutencion à los señores de Santo Petro, como dueños de los molinos, que estavan fuera de la Ciudad.

118 *Lo primero*, porque esta manutencion no se dava contra el Superior que hizo el Estatuto, si contra los dueños de los Molinos, que estavan dentro de la Ciudad, en quienes recaìa todo el provecho, de lo que se prohibia, y quitava de creces, y moliendas à los que los tenian fuera de ella, *dict. decis.* 41. *num.* 3. ibi: *Vndè in primis non obstat, quod contra Superiorem madatum de manutenendo dari non debet ad tradita, per Bart. in leg.* 1. *§. huius autem interdicti, sub num.* 3. *vers. Nam interdictum, ff. uti posid. Quia in casu isto non petitur madatum de manutenendo contra Superiorem, sed contra Capita molitur arum, & crescimoniarum.* Luego si se pidiera contra el Superior, se denegara por la doctrina de Bart. *sed sic est*, que

que en este negocio se pide la manutencion contra el Superior, que es la Religion: luego se deve denegar, segun el sentir de la misma Rota.

119 *Lo segundo*, porque para la manutencion de dicho Estatuto de Bononia, y conocer de ella, precediò comision especial de su Santidad, para disputar, y determinar lo valido, ò invalido del Estatuto, dict. decis. 41. *num.* 12. ibi: *Vndè cum in casu nostro per specialem commissionem lis pendeat, super validitate, vel invaliditate dicti statuti, vel Decreti, non potest in eo vis fieri, & consequenter non debent Domini de Sancto Petro commodo suæ quasi possessionis priuari, sed in illa manuteneri; vt in causa huic consimili firmauit Rota tempore Putei decis. 494. in causa Bononiensis iuris macinandi, lib.* 2.

120 *Sed sic est*, que en nuestro caso no ay comision especial, ni general de su Santidad, para poner en controversia, ni conocer de lo valido, ò invalido de la Constitucion de Separacion, como Superior, y Cabeza de la Religion: luego por el sentir de la Rota no puede conceder la manutencion à Lupiana.

121 *Lo tercero*, porque la comision que se obtuvo por los de Santo Petro, se concediò, porque resistia el derecho al Estatuto de Bononia, por lo qual era apelable dict. decis. 41. *num.* 13. ibi: *Et eo magis quod dictum Statutum, siuè Decretum de iure non videtur validum vt per DD. citat, per informantes Dominorum de Sancto Petro, & vltrà illos latè, & rectè comprobat Didacus Couarr. in Regul. possessor. 2. part. §. 4. num. 7. & 9. firmans etiam ab eo appellari potest.* Y respecto de que esta decision, para su explicacion, se remite à la doctrina de Covarrub. se ponen sus palabras, ibi: *Illud omitendum non est Dominos habentes iurisdictionem, Principem tamen Superiorem reconoscentes, ne quaquam posse subditos cogere iure communi, quod ad Domini molendina tritium molendum deferat, & non ad alia, is enim actus mere voluntatis est vt patet, & ideò permitenda non est, nec iure permititur Domino hæc violentia.* Et posteá, ibi: *Et in damnum libertatis illius quæ iure communi cuique concessa est: quam obrem veluti iniquum est rescindendum. Nam & ab eo appellari potest, leg. 1. §. solet, ff. quan-*

quando appell. sit l. qui se grauat. Cod. de censit. Sed sic est, que nuestro Estatuto de separacion, no solo no se opone al derecho, sino que es conforme á él, y â la Bula de Benedicto XIII. y los demàs fundamentos que llevo ponderados. Luego este motivo, por el mismo sentir de la Rota, excluye la manutencion de Lupiana.

122 Lo quarto, porque el Estatuto de Bononia se hizo por el Regimiento de aquella Ciudad, sin intervencion de los dueños de los Molinos de fuera della, ni por si, ni por Procurador suyo, que diesse voto, ni parecer de la publica vtilidad del Estatuto: Sed sic est, que en nuestro caso la Constitucion de la Separacion se hizo con intervencion de Lupiana, y sus Poderes habientes, y Religiosos, y consintiendolo todos. Luego no es aplicable la disputa de Bononia à la disputa deste negocio? *Quia à diuersis non fit illatio, ex leg. Papinianus exuli. ff. de minoribus cum vulgatis.*

123 Lo quinto, porque la controuersia que se puso sobre lo invalido del Priuilegio, segun las doctrinas de que se vale la Rota *dict. decis.* 41. *num.* 9. 10. *y* 11. ibi: *Per ea quæ tradit Abbas in cap.* 1. *num.* 4. *vt lite pendent.* Et postea, ibi, *Antonio Gabriel de adquir. possess. conclus. 6. num.* 2. fue sobre lo invalido del Priuilegio Pontificio, que se auia obtenido para vsar de insignias Pontificales, y Cruz antes de si, en Diocesi agena, el qual Priuilegio estaua puesto en execucion, y possesion, y el Obispo de la Diocesis, por la assistencia de derecho, lo prohibia vsar, y continuar su possesion, que le concedia el Priuilegio, por ser contra la disposicion de derecho. Y en este caso dize Panormitano, que el Obispo que tenia la possesion en fuerça de su Priuilegio, auia de ser manutenido en el interin que se disputaua de lo valido, ò invalido del, ibi, *num.* 2. *Casus literalis Archiepiscopus Eboracensis ex Priuilegio Apostolico Sedis faciebat Crucem per Angliam ante se deferre, Papa ad petitionem Cantuariensis Archiepiscopi, pro tribuit per literas suas Eboracensi, ne Crucem deferri faberet ante ipsum, donec cognosceretur an de iure hoc facere posse vnde Eboracensis, de hoc conquæstus est Domino Papæ quare ipsum priuaberat sine causæ cognitione, vnde ipse scribit eidem Eboracensi statuens, vt non obstantibus literis prohibitionis sibi*

ſibi factæ ad petitionem Cantuarienſis, faciat Crucem ante ſe deferre, ſicut ei conceſſum eſt, per Priuilegium quouſque per ſententiam decernatur, an de iure hoc facere debeat, nota 1. *quod de iure non licet extra ſuam Prouintiam facere ante ſe Crucem deferri, ſed in Prouintia ſic, ſic etiam per loca exempta, vt eſt text. notab. in Clement. Archiepiſcopus de priuileg. not.* 2. *quod valet Priuilegium, & conſuetudo de vtendis inſignibus denotantibus Superioritatem in loco vtentis iuriſdictioni non ſubiecto, & de hoc aliquid dicam infra, nota* 3. *quod pendente lite ſuper validitate Priuilegij, ſeu an fuerit Priuilegium conceſſum vel non, priuari quis non debet vel interdici vſu poſſeſsionis, vel quaſi, etiam ſi illa poſſeſsio ſit contra ius, & hoc vltimum eſt notandum, & vide text. optimum huic concordantem de priuileg. cap. cum perſonæ lib.* 6. en eſta miſma eſpecie es el lugar de Antonio Gabriel, que cita la Rota *dict. concluſ.* 6. *num.* 3. y otros muchos, que lleuã, que eſtando pueſto en poſſeſsion el Priuilegio, y executado, eſta poſſeſsion no ſe puede quitar pendiente el pleyto: *Super validitate Priuilegij, etiam ſi poſſeſsio ſit contra ius, & competat ratione Priuilegij, vt in cap. cum perſonæ de priuileg. in* 6. *& num.* 5. ibi: *Primò limita, quando quis prætendit poſſeſsionem contra Ordinarium, & exhiberet Priuilegium exemptionis, nam tunc etiam lite pendente non poterit Ordinarius contra illum iuriſdictionem exercere*, Couarr. *cap.* 17. *pract. num.* 9. Fr. Manuel Rodriguez *quæſt. regul. tom.* 2. *quæſt.* 63. *art.* 7. Barboſ. plures refert *in dict. cap. Cum perſonæ de priuileg. in* 6. *num.* 9. ibi: *Ergo ad euitandam Ordinarij manutentionem non ſufficit exhibitio Priuilegij niſi vlterius adſit quaſi poſſeſsio exemptionis*, D. Salgado *de ſuplit. ad Sanctiſ.* 2. *part. cap.* 16. *à num.* 15.

124 Sed ſic eſt, que la Religion, demas de ſu Ley de Separacion, tiene la execucion, y poſſeſsion della, que no ſolo no la reſiſte el Derecho, ſino que es conforme â él: luego pendiente la controverſia de ſu Ley, no puede ſer quitada ſu poſſeſsion, privilegiada, y autorizada con ella, ni manutenido el Convento de Lupiana. Y por no hallarſe executado el Eſtatuto de Bononia, ni pueſto en poſſeſsion contra los de Santo Petro, ſe les concediò la manutencion; y aſsi es diverſo caſo con todas ſus razones diverſas, y opueſtas.

125 De que proviene la practica tan notoria, è inconcusa en estos Reynos de España, que quantas gracias Pontificias, y Regias se hallan executadas, jamás se ha visto quitar la execucion, y possession, hasta que por Executoria de tres conformes en lo Eclesiastico, se declara ser subrepticio, y nulo el Priuilegio Pontificio, y de vista, y reuista en los Tribunales Reales, reteniendo los Priuilegios graciosos Regios, estimandolos por subrepticios, y nulos, porque en el interin tienen naturaleza executiua, ex cap. *Si quando de rescriptis*: y la ley, *Digna voz, Cod. de legibus*. Y si antes de executarse semejantes rescriptos, reclama contra ellos la Parte que se halla en possession. La practica es, suspender la execucion con el medio de mandarse traer coram Iudice; y à disputa los Instrumentos, y Priuilegios originales: y estando executados, se mandan traer por compulsa, dexando la execucion en pie.

126 Esta misma practica se clarifica, y haze legitima, y ajustada à derecho, consideradas atentamente las dos decisiones de Rota, citadas por Lupiana 147. y 158. coram Posth. *post tractat. de manutenendo*. Porque en ambas se disputa si se auia de dar la manutencion à los Crispoltos en la possession de pastar con sus ganados sus proprios predios, que tenian en el llano del Lugar de Vitonio: y sin embargo del Estatuto confirmado, y publicado, para que ninguno pastasse en dicho llano, con mas que cinco cabeças, debaxo de cierta pena: y fue ponderado, que los Crispoltos probaron con testigos estàr en possession contraria al Estatuto en sus proprios predios; con que en quanto à ellos no estaua executado *dict. decis. 147. num. 5. in fin.* ibi: *Et in omnem euentum fuit pro responsione ponderatum, quod suprà dicti testes in huiusmodi bonis proprijs deponunt de contrario vsu*; y tambien por otra razon, *videlicet*, porque el Estatuto no hablaua expressamente en los bienes proprios, ibi: *Quia non loquitur expressè de bonis proprijs priuatorum, quod scilicèt quis neque etiam in proprijs bonis huiusmodi animalia vltrà dictum numerum retineri possit*. Y asimismo, porque este Estatuto se oponia à la disposicion de derecho comun, que permite à cada vno vsar libremente de su cosa, *num. 3*. *Maximè quia est*

est conformis dispositioni iuris communis per quàm vnusquisque de re sua ad libitum disponere potest, *leg. in re mandata*, *Cod. mandati*. Y tambien, porque para disputar de lo invalido de este Estatuto, se auia obtenido especial comission, con facultad de manutener, *num*. 8. ibi: *Et hoc facilius procedit in casu isto attenta especiali commissione super huiusmodi lite postmodum obstenta cum facultate manutenendi*.

127 Siendo estas las razones, por las quales se mantuvo à los Crispoltos, las quales cessan en nuestra Constituciõ, es preciso que cesse la manutencion que contra ella se opone, por las mismas palabras de la Rota dict. *num*. 8. ibi: *Quod possessio contra dispositionem Statuto, seù legis non sit manutenibilis*.

128 Y lo que dexa la materia sin duda, es lo que discurre Loterio, citado por Lupiana, *lib*. 2. *quæst*. 45. *num*. 3. ibi: *Et ratio est quia is qui possidet inspecto statu præsenti plenius habet ius quàm possit considerari in quocumque alio, qui non possideat pretendatque proprietatem, siquidem qui non possidet, non potest connectere possessionem, quàm non habet, proprietati quàm habet, cum ab vno non inferatur ad aliud, leg. naturaliter, § nihil commune, ff. de adquirend. poss*. Y deste hecho, que prosigue hasta el *num*. 10. infiere Loterio, que la possession de Priuilegio reuocado, es manutenible entre tanto que se litiga sobre el punto de la reuocacion: pero si la reuocacion estuuiesse executada, y en virtud de ella tomada possession, el mismo Loterio dexa dicho, que està connexa, y abrazada la possession con la propriedad, *numer*. 5. ibi: *In quo quidem animo delitescit proprietas quædam connexibilis, adeòque complesa actuali possessione*. Y el señor Luca lo dixo mas claro en el *discurs*. 26. *de pensionib*. *num*. 6. citado por Lupiana, pero ocultando sus palabras; y son las siguientes, ibi: *Ideòque si aduersus posidentem, in vim Priuilegij, vel gratiæ oponatur de casatione, vel reuocatione non per hoc, retardatur possessorium retinendi, ob possibilitatem iustificandi in petitorio reuocationis in effectuationem*, Seraphino *decis*. 499. *num*. 3. Loterio *lib*. 2. *quæst*. 45. *num*. 10. Y estos Autores los entiende debaxo desta proposicion, que tiene el mismo sentido què lleuò ponderado en ellos. Y del mismo

sen-

sentir fue Posthio *de manutendo*, *obseruat. 46. num. 23.* ibi: *Atque pendente lite super executione litterarum Apostolicarum partis aduersæ; & donec non fuerint executæ, est possessor in sua possessione manutendus: & obseruat. 8. num. 99.* ibi: *Restringe tamen vt facta executione non sit concedenda manutentio, & num. 19.* ibi: *Etiam quod possessio sit vigore eiusdem statuti idque procedit etiam lite pendente super eo, & an sit locus Statuto.*

129 Y la razon la dà la Rota *decis. 9.* apud Posth. *post tract. de manuten. num. 28. & 29.* ibi: *Alias si ista praxis ita in distinctè admiteretur prout modernis temporibus ab aliquibus prætenditur confunderetur ordo iuditiorum, & frustra lex denegaret remedium appellationis ordinarium, & fauorabile si ab extraordinario sumarissimo, & in quo solent admiti leuiores probationes, posset reuocari quod seruata forma iuditiorum factum est.*

130 Esta decision es tan formal para este negocio, que en ella se halla la execucion de la inmission en possession, ex edicto Diui Adriani, quitandola al que antes la tenia. Y aunque este apelò, y pretendiò *in gradu appellationis*, que se le manutuviesse, alegando, que la sentencia executada era nula, y injusta, sin embargo se manutuvo la execucion, y inmission en possession, ibi, *num. 1. Ioannæ dandum esse mandatum de manutenendo fuit resolutum quia constat de eius possessione ex immissione ei data per Machiauellum Iudicem, qui potuit priuare Helenam eius anteriori possessione.* Y entre algunas razones, que motiua la Rota, se vale de que la sentencia era executiua: y que la nulidad, y injusticia, que contra ella se oponia, no era notoria, ni euidente; y quedando en terminos de dudosa, no se auia de quitar el Priuilegio executiuo, por el medio extraordinario de la manutenciõ, que se pedia por la possession anterior à la execucion, y sentencia.

131 Reparase por la Religion, que Lupiana desconfiando de la manutencion, la pretende mezclada, y vnida con el Priuilegio de atentado, para deshazer lo executado, y obrado en fuerça de la Constitucion de Separacion puesta en practica, y possession.

132 Pero no ha preuenido, ni discurrido Lupiana, que

que vnidos eſtos dos remedios de manutencion, y atentado, tienen tal dependiencia de lo principal de la propriedad, que primero es determinarſe eſta, que el poder paſſar à la manutencion, y atentado, por la diſpoſicion del text. in *leg. fin. ff. quod metus cauſa*, ibi: *Licet non extra ordinem, ſed ciuiliter exactionem fieri oportere, tamen qui ſolutioni debitarum quantitatum profecerunt reuocare in ciuile eſt*, cap. *Non ſolum de appellat. in 6.* ibi: *Donec appellationis cauſam veram eſſe conſtiterit, reuocari non debent*, Lanceloto *de attentat. 2. part. cap. 6. num. 65.* Barboſa *voto 51. num. 15. & 17.* & alij plures relati D. Luca *de iudic. diſcurſ. 18. num. 71.* ſupra *num.*

133 Et in punto huius ſpeciei, *eſt deciſ.* 283. Alexand. Ludouiſ. & in eo Beltram. *num.* 8. ibi: *Quando manutentio pendet à negotium principali prius diſcuti debet negotium principale quam concedatur matutentio*, Lanceloto *de attent. 3. part. cap. 24. quæſt. 19. num. 4.* Seraphino *deciſ. 1278. num. 1.* Rota *deciſ. 423. num. 7. part. 2. recent. & fuit dictum in Romana de Bombellis 31. Maij 1613.* coram Cardin. Sacrato, *& prius in Conſtantien. iuriſdict. 16. Nouembris 1607.* coram R. P. D. Ortembergo. Et poſtea, ibi: *Ob eandem etiam rationem in materia attentatorum non eſt procedendum ante omnia ad illorum reuocationem quando cognitio illorum pende à negotio principali, ſed eſt expectandus finis Articuli principalis* Lanceloto *de attentat. dict. 3. part. quæſt. 19. per totam*, Rota *deciſ. 574. part. 3. diuerſ. & fuit dictum in Cæſaraguſtana diſmembrationis*, coram Cardinal. Sacrato, *impreſſa penes Marqueſ. de Commiſ. tom. 3. fol. 178.* laté Poſth. *de manut. obſeruat. 43. à num. 1. cum ſequentib.*

Ex quibus. Eſpera la Religion que ſe determine à ſu fauor. Salvo, &c. Madrid, y Diziembre 10. de 1684.

Lic. Don Iuan Gutierrez Coronel.